

Universidad de Huánuco

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

ESCUELA ACADÉMICO PROFESIONAL DE DERECHO
Y CIENCIAS POLÍTICAS



UDH
UNIVERSIDAD DE HUÁNUCO

TESIS

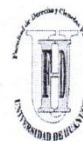
EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL
DELITO DE TRAFICO ILICITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD
DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS JUZGADOS
PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUÁNUCO, 2016.

Para Optar el Título Profesional de :
ABOGADO

TESISTA
MIRAVAL AGUIRRE, Katya Nohely
ASESOR
Mg. MARTEL SANTIAGO, Alfredo

Huánuco - Perú

2018



RESOLUCIÓN N° 346-2018-D-CFD-UDH
Huánuco, 08 de junio de 2018

Visto, la solicitud con ID 182221-0000005783 de fecha 07 de junio 2018 presentado por la Bachiller **MIRAVAL AGUIRRE Katya Nohely**, quien pide se Ratifique y se designe a los miembros del Jurado y se señale fecha y hora para sustentar el Trabajo de Investigación Científica (Tesis) intitulado **"EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRÁFICO ILÍCITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUÁNUCO, 2016"** para optar el Título profesional de Abogado y;

CONSIDERANDO:

Que mediante Resolución N° 290-2018-D-CFD-UDH de fecha 18 de mayo del 2018 se aprueba el Informe final del Trabajo de Investigación Científica (Tesis) intitulado **"EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRÁFICO ILÍCITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUÁNUCO, 2016"** formulado por la Bachiller **MIRAVAL AGUIRRE Katya Nohely** del Programa Académico de Derecho y Ciencias Políticas de la UDH, quien posteriormente fue declarado **APTO** para sustentar dicha investigación;

Que, estando a lo dispuesto en el Art. 41 del Reglamento General de Grados y a lo Establecido en el Art. 44° de la Nueva Ley Universitaria N° 30220; Inc. n) del Art. 44° del Estatuto de la Universidad de Huánuco; y la facultad contemplada en la Resolución N° 644-2016-R-UDH de fecha 25 de agosto del 2016;

SE RESUELVE:

Artículo Primero.- RATIFICAR Y DESIGNAR a los miembros del Jurado de Tesis para examinar a la Bachiller en Derecho y Ciencias Políticas de la UDH, **MIRAVAL AGUIRRE Katya Nohely** para optar el Título profesional de Abogado por la modalidad de Sustentación del Trabajo de Investigación Científica (Tesis), a los siguientes docentes:

Dr. Fernando Corcino Barrueta	: Presidente
Dr. José Luis Mandujano Rubín	: Vocal
Mg. Jhon Meza Blacido	: Secretario

Artículo Segundo.- SEÑALAR el día jueves 14 de junio del año 2018 a horas 6.00 pm, dicha sustentación pública se realizará en el Auditorio de la UDH de la Universidad de Huánuco, sito en el Jirón Hermilio Valdizán 871 local central.

UNIVERSIDAD DE HUÁNUCO

Uladielso Zevallín Acosta Dr. D.
DECANO DE LA FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS

DISTRIBUCIÓN: Rectorado, Vicerrectorado, Fac. Derecho, Of. Mat. Y Reg. Acad., Exp. Graduando, Interesado, Jurados
(3) Asesor, Archivo.

Regístrese, comuníquese y archívese.
UNIVERSIDAD DE HUÁNUCO

Mg. Eli Carbajal Alvarado
SECRETARIO DOCENTE
CONSEJO DE FACULTAD DE DERECHO Y CC.PP

ACTA DE SUSTENTACIÓN DE TESIS

En la ciudad de Huánuco, siendo las 6:00 p.m. horas del día 14 del mes de Junio del año 2018, en el Auditorio sito en el Jr. Hermilio Valdizan N° 871 – Local Central de la Universidad de Huánuco, en cumplimiento de lo señalado en el Reglamento General de Grados y Títulos de la Universidad de Huánuco, se reunió el Jurado Ratificado integrado por los docentes:

Dr. Fernando Eduardo Corcino Barrueta	: (Presidente)
Dr. José Luis Mandujano Rubín	: (Vocal)
Mg. Jhon Meza Blacido	: (Secretario)

Nombrados mediante la Resolución N° 346-2018-D-CFD-UDH de fecha 08 de junio de 2018, para evaluar la Tesis intitulada **“EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRÁFICO ILÍCITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUÁNUCO, 2016”** presentado por la Bachiller en Derecho y Ciencias Políticas, **MIRAVAL AGUIRRE Katya Nohely** para optar el Título profesional de Abogado.

Dicho acto de sustentación se desarrolló en dos etapas: Exposición y Absolución de preguntas; procediéndose luego a la evaluación por parte de los miembros del jurado.

Habiendo absuelto las objeciones que le fueron formuladas por los miembros del jurado y de conformidad con las respectivas disposiciones reglamentarias, procedieron a deliberar y calificar, declarándolo (a) APROBADA por UNANIMIDAD con el calificativo cuantitativo de QUINCE y cualitativo de 15.

Siendo las 6:50 horas del día 14 del mes de Junio del año 2018, los miembros del jurado calificador Ratificados firman la presente Acta en señal de conformidad.


Dr. Fernando Eduardo Corcino Barrueta
PRESIDENTE


Dr. José Luis Mandujano Rubín
VOCAL


Mg. Jhon Meza Blacido
SECRETARIO

DEDICATORIA

*A Pepe, mi padre por su infinito
amor y haberme dado los mejores
años de vida a su lado.*

AGRADECIMIENTO

Quiero agradecer en primer lugar a Dios por bendecirme y permitirme paso a paso hacer realidad mis sueños.

A mi familia que en todo momento me apoya, me orienta, aconseja y están siempre pendientes de mi desempeño a lo largo del camino dándome ánimos.

A la Universidad de Huánuco, la cual me brindo infinidad de conocimientos de calidad a lo largo de mis años de estudio en sus aulas razón por la cual culmine la carrera profesional de Derecho y Ciencias Políticas en forma exitosa.

Asimismo, a mi asesor el Mg. Alfredo Martel Santiago, quien con su gran esmero y dedicación me oriento de forma exitosa en la elaboración de dicho informe mediante el cual llegue a cumplir mis objetivos propuestos.

Finalmente a mi asesor externo Abogado David Beraun Sánchez quien con su profesionalismo tiempo y amabilidad me brindo todos los aportes necesarios que me sirvieron de gran apoyo para el desarrollo y finalmente realización de la presente investigación.

La investigadora

Portada	I
Dedicatoria	II
Agradecimiento	III
Índice	V
Resumen	VI
Presentación	VII

CAPÍTULO I

PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN

1.1. Descripción del problema	08
1.2. Formulación del problema	09
1.3. Objetivo general	10
1.4. Objetivos específicos	10
1.5. Justificación de la Investigación	10
1.6. Limitaciones de la investigación	11
1.7. Viabilidad de la investigación	11

CAPÍTULO II

MARCO TEÓRICO

2.1 Antecedentes de la investigación	12
2.2 Bases teóricas	14
2.3 Definiciones conceptuales	41
2.4 Hipótesis	42
2.5 Variables	43
2.5.1. Variable dependiente	43
2.5.2. Variable independiente	43
2.6 Operacionalización de variables	43

CAPÍTULO III

MATERIALES Y MÉTODOS

3.1. Tipo de investigación	44
3.1.1. Enfoque de la investigación	44
3.1.2. Nivel de investigación	44
3.1.3. Diseño de investigación	44

3.2. Población	44
3.3. Muestra	45
3.4. Técnicas e instrumentos de investigación	46
3.4.1. Técnicas e instrumentos para la recolección de datos	46
3.4.2. Técnicas e instrumentos para el procesamiento de datos	46
3.4.3. Técnicas e instrumentos para la comunicación de resultados	46

CAPÍTULO IV

RESULTADOS

4.1 Procesamiento de datos.	47
-----------------------------	----

CAPÍTULO V

DISCUSIÓN DE RESULTADOS

5.1 Discusión de los resultados con las hipótesis	70
---	----

CONCLUSIONES	74
--------------	----

RECOMENDACIONES	75
-----------------	----

REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	76
----------------------------	----

ANEXOS

Matriz de consistencia	(Anexo 01)
------------------------	------------

Instrumento de recolección: Ficha de entrevista	(Anexo 02)
---	------------

Instrumento de recolección: Ficha de encuesta	(Anexo 03)
---	------------

Fotos que acreditan la ejecución de la investigación	(Anexo 04)
--	------------

RESUMEN

La investigadora se interesa del Criterio Jurisdiccional en el tratamiento del delito de Tráfico Ilícito de drogas en la modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, para lo que en primer lugar se describió el problema, se recurrió a recoger información para el desarrollo del marco teórico y proceder a plantear la hipótesis para elaborar los instrumentos y de esta forma recoger la información, opinión y parecer de los expertos lo cual consta en los anexos, asimismo, tabulando cuadros y gráficos para sacar la discusión y a raíz de eso confirmamos nuestra hipótesis y arribar a las conclusiones.

La Investigadora

PRESENTACION

A los señores miembros del Jurado.

Presento mi tesis titulada “EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRAFICO ILÍCITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN OS JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUÁNUCO 2016”, con la finalidad de determinar el criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016. Espero señores miembros de jurado que el presente estudio se ajuste a las exigencias de la Facultad de Derecho y esperando las sugerencias oportunas que me sirvan para dar un mejor aporte en el desarrollo de las ciencias del derecho penal.

Aprovecho la oportunidad para expresarles un sincero agradecimiento a ustedes y a toda la plana docente de la Facultad de Derecho y Ciencias políticas, quienes en la cátedra han contribuido significativamente a enriquecer mis capacidades como persona y como profesional.

La investigadora.

CAPÍTULO I

PROBLEMA DE INVESTIGACION.

1.1 Descripción del problema.

El Derecho Penal es un medio formal de control social, mediante la tipificación de conductas que resultan ser lesivas para el ser humano y por ende para la sociedad, en tanto y en cuanto lesionan o ponen en peligro un bien jurídico, el tal sentido es que se justifica su presencia dentro del mundo jurídico, pues esta rama del derecho se encarga de proteger los bienes jurídicos más importantes de los ataques más graves.

Siendo ello así, el Derecho Penal se legitima, cuando tiene tal función y la ejerce a través de la pena, cuyo fin preventivo, tanto general como especial, le dotan de eficacia, razón para entender que existen una serie de principios, como el de legitimidad, fragmentariedad, última ratio, entre otros, sobre el cual se edifica todo el sistema penal.

No obstante a ello, también es verdad que ante el incremento de la criminalidad, la Política Criminal, tiene un papel protagónico en la tarea criminalizadora o despenalizadora de conductas lesivas, las mismas que deben estar siempre dentro de los principios penal y no alejarse de ellos.

En tal sentido, podemos observar que en los últimos tiempos y frente a la ola de inseguridad ciudadana han ocurrido una serie de modificaciones en el Código Penal, entre ellos el delito de Tráfico de Insumos Químicos y Productos Fiscalizados, pues mediante el Decreto Supremo N° 024 – 2013 – EF del 21 de Febrero del 2013, en la nueva lista de IQPF se ha consignado al combustible (gasolina y petróleo), lo que ha generado un problema en su transporte, pues en la zona de la selva, estos productos son liberados de impuestos, por ende existe transporte ilegal del mismo para su comercio clandestino; no obstante a ello se ha generado una serie de problemas en el sentido que al ser intervenidos los transportistas con combustible no declarado, o en cantidades no comprendidas en la documentación, en algunos casos se les imputa el delito de Tráfico de IQPF (delito de tráfico ilícito de drogas) Art. 296 B del Código Penal, cuya penas son graves, sin haber acreditado por lo menos que este transporte ilegal sea para la

elaboración de drogas, pues el tipo se configura cuando se acredita el destino final; y en otros se tipifica como comercio clandestino de combustibles tipificado en el Art. 272 del Código Penal con penas menores. Consideramos que esta falta de unidad de criterios pone al sujeto en una situación de desventaja, pues no se estaría aplicando el derecho de forma igualitaria para todos, sino a criterio del Fiscal o Juez que conoce el caso, además genera una situación de inseguridad jurídica.

Razón para considerar que en esos casos hemos propuesto una solución al problema lo que redundo en beneficio de la sociedad.

Cuyas respuestas fueron analizadas, lo que generó un gran aporte para toda la comunidad jurídica.

El presente informe se enmarcó dentro de la línea de investigación del derecho penal tanto sustantivo como adjetivo para ello tomamos como base la doctrina y la jurisprudencia así como también analizamos los casos obrados en los expedientes o carpetas fiscales ocurridos en el año 2016.

1.2. Formulación del Problema

Formulación general

¿Cuál es el criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?

Formulación de problemas específicos

- A. ¿Cuál es el criterio para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?
- B. ¿Cómo se está imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?
- C. ¿Cuál es el criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?

1.3. Objetivo General.

Determinar el criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.

1.4. Objetivos Específicos.

- A. Identificar el criterio que tienen los juzgados para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.
- B. Establecer cómo se está imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.
- C. Analizar cuál es el criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.

1.5. Justificación de la investigación.

Los resultados de la presente investigación contribuyen decididamente en el incremento de conocimientos que tienen los Magistrados al momento de establecer criterios para la tipificación, aplicación y sanción de una conducta penal de reciente dación normativa de ahí que se hace necesario conocer y profundizar con criterios a partir de los expertos y del análisis de los expedientes en la materia de investigación conocer las diferentes formas que tienen los magistrados ya que aparentemente se sanciona una misma conducta con la aplicación del artículo 296 B del CP y con el artículo 272 del mismo cuerpo normativo afectando esto a los principios de igualdad y seguridad jurídica de nuestro ordenamiento penal.

Ademas se ofrece en esta investigación un diagnóstico de lo que viene ocurriendo en la realidad frente a la conducta de transporte ilegal de combustible, pues desde la vigencia del Decreto Supremo N° 024 – 2013 – EF del 21 de Febrero del 2013, en la nueva lista de IQPF se ha consignado al combustible (gasolina y petróleo), pues observamos que entre los

magistrados existen criterios divergentes, al momento de aplicar estas dos normas penales.

1.6. Limitaciones de la investigación.

Como una de las limitaciones que se tuvo al momento de formular todo el informe fue el escaso material de carpetas fiscales y o judiciales puesto que al ser un nuevo tipo penal de reciente dación no se encontró con suficiente material y de las que existían muchas de ellas están aún en proceso de investigación.

Otro factor limitante fue al momento de recopilar la información a través de entrevistas pues no se tuvo respuesta inmediata por parte de expertos en la materia de investigación no solo por la disponibilidad de tiempo de esos expertos sino también por la escases en la especialidad de tráfico ilícito de Drogas en su modalidad Transporte ilegal de insumos químicos.

Asimismo, en la zona judicial de Huánuco existen pocas investigaciones y estudios que se hayan realizado en temas vinculados a nuestra materia de investigación por tanto son aun escasos bibliografía especializada por lo que se tuvo que recurrir a material bibliográfico especialmente de fuentes virtuales y de trabajos de investigación no solo locales si no nacionales y extranjeros.

Finalmente, otra limitación recurrente fue de orden económico, pues la investigadora no conto con beca ni otra subvención de entidad pública o privada, por tanto, los costos fueron autofinanciadas por la misma investigadora.

1.7. Viabilidad de la investigación

El presente informe fue viable, porque se conto con el apoyo de un asesor designado por la facultad de Derecho y Ciencias Políticas que permitió el desarrollo tanto temático como metodológico, asi mismo la investigadora procuro en todo momento disponibilidad de tiempo en la elaboración de la presente informe de investigación.

CAPÍTULO II

MARCO TEÓRICO

2.1. Antecedentes de la investigación.

TESIS: Factores normativos que generan la inaplicabilidad del principio de proporcionalidad de las penas en los delitos de TID – insumos y productos químicos fiscalizados en el distrito judicial de Huánuco, 2013 – 2014. Elaborado por Mery Machuca Cáceres (Tesis para optar el Grado Académico de Magister en Derecho y Ciencias Políticas Mención Derecho Penal) que en sus conclusiones refiere:

- Que, los magistrados adoptan como un factor normativo el vacío del Art.296°B, es por ello que es una ley penal en blanco porque necesita de complemento como la lista de Bienes Fiscalizados previsto en el D.S. N° 024-2013-EF, dado que contienen la pena pero no consigna íntegramente los elementos específicos del supuesto de hecho, puesto que el legislador se remite a otras disposiciones.
- Que no consideran la cantidad de insumo incautado razón por la cual les impide aplicar convenientemente el principio de proporcionalidad al momento de establecer penalidades y la reparación en los delitos de sobre tráfico ilícito de insumos químicos y productos.
- Que son pocos magistrados han recibido capacitación respecto a tráfico ilícito de insumos químicos y productos.
- Que, son multivariadas las causas que impiden la aplicación del principio de proporcionalidad de las penas en el delito de tráfico ilícito de insumos, el principal factor es que no se tiene taxativamente en la norma penal la modalidad agravada en cuanto a la cantidad y el valor del IQ transportado, como si ocurre en el delito de Peculado y delitos aduaneros.

Comentario: La proporcionalidad refiere a que se debe evitar utilizar de forma desmedida las sanciones ya que se atenta contra la libertad en la presente se llega a que algunos magistrados para los casos de insumos químicos carece de un texto que indique cuanto es la cantidad y valor de insumo químico transportado por lo que se remiten a otras disposiciones, a su vez pocos magistrados tienen la capacitación respecto a estos temas

motivos por los cuales surgen inconveniente en la aplicación de mencionado principio.

Tesis: “El delito de tráfico de pequeñas cantidades de droga 2012”
Elaborado por RUIZ DELGADO, Fernando Universidad Nacional de Talca-Chile (Tesis para optar el grado de Magister en Derecho Penal),
Concluye que:

Lo expuesto precedentemente, nos permite arribar a una primera e importante conclusión; la sola referencia que la ley ha hecho a la “pequeña cantidad”, no basta por sí sola para solucionar el concurso de leyes cuando atendida la cantidad traficada, no pueda determinarse, mediante una simple operación cognoscitiva, la norma legal aplicable, siendo necesario reconocer la existencia de otros elementos que puedan ser determinantes a la hora de ayudar al fiscal y al juez a dilucidar el problema. Sin embargo, no puede el sentenciador, a la hora de resolver el caso “sub índice”, prescindir de este elemento, como ha acontecido en nuestra jurisprudencia, bajo amenaza de violentar el principio de tipicidad, puesto que más allá de la buena o mala técnica legislativa, es el elemento discriminante entre las figuras de los artículos 3° y 4° de la ley 20.000. Debe tenerse en cuenta que, si bien, la jurisprudencia de nuestros tribunales, por un lado ha reconocido la existencia de estos elementos, por otro ha desistido de la búsqueda de un significado de los conceptos “pequeña cantidad” y “consumo personal exclusivo y próximo en el tiempo”. Ello no significa, como lo ha sostenido la Corte Suprema, que el concepto de “pequeña cantidad” sea un concepto vacío de contenido y tan solo una invitación al juez a buscar la solución en los elementos concomitantes del caso concreto, porque ello crea incertidumbre jurídica, vulnera el principio de tipicidad de las conductas incriminadas e impide determinar a priori la norma legal aplicable al hecho punible, al vaciar de contenido el elemento especializante.

La teoría de los “elementos regulativos del tipo penal” contenida en una sentencia de la Excelentísima Corte Suprema, deviene en ayuda del juez a la hora de ponderar las conductas, pero no puede reemplazar los elementos descriptivos y normativos contenidos en la descripción típica,

error en el cual han caído algunos de los fallos comentados en el presente trabajo. Por otra parte, el establecimiento de cantidades mínimas o máximas a las cuales podría estar tentado el legislador de echar mano para delimitar los tipos penales parece no ser una solución por el momento, debido a que disciplinas como la farmacología y la toxicomanía no se encuentran desarrolladas y debidamente integradas en el campo jurídico. Por demás, una regulación de este tipo obligaría a contemplar ciertas excepciones relativas al grado de dependencia del consumo de drogas que cada sujeto activo podría presentar, lo que debería ser determinado por rigurosos exámenes psiquiátricos y/o psicológicos. A la hora de determinar la solución del concurso de leyes, no puede desatenderse el tenor literal de la norma, pues en ella reside la solución del conflicto. Bastaría una simple modificación de la redacción de la norma del artículo 4º para precisar que pequeña cantidad solo es aquella que puede estar destinada a un consumo personal exclusivo y próximo en el tiempo, pero, y aquí está la novedad, no puede ser esta una cantidad única y establecida en la ley, puesto que, según se señaló, muy pocos casos quedarían comprendidos en ella.

Comentario: Se tiene consideración al momento de la determinación del fiscal y juez que la denominación pequeña cantidad trae consigo muchos parámetros que deben ser tomados con pinza debido a que la tenencia de drogas por el sujeto activo debe ser determinada si es para consumo personal para lo cual se necesita ciertos estudios que no están incluidas o adheridas aun en el campo jurídico y así poder determinar a lo que el juez puede echar mano y a su vez caer en lo que se denomina incertidumbre jurídica.

2.2. Bases Teóricas.

A. Criterio jurisdiccional.

Según (SCHONBOHM, 2014) refiere que si bien es verdad que la parte resolutive de la sentencia, es la más importante porque contiene el fallo o decisión del Juez; también es importante la fundamentación fáctica y jurídica que lo ha llevado a resolver en uno u otro sentido; pues esta parte contiene el criterio jurisdiccional, apoyado en la norma, la

doctrina, jurisprudencia, las reglas de la lógica y las máximas de la experiencia.

Tarea complicada porque el juez, de modo ordenado, debe expresar su razonamiento que obliga pensar jurídicamente, la convicción del juez, en materia penal debe superar dudas razonable, también debe establecer con claridad si los hechos probados configuran un delito y en tal supuesto cuales deberían ser las consecuencias, por lo tanto, significa, que el juez tiene que fundamentar la existencia del hecho delictivo de que trata el proceso, pero no tiene que referirse a los hechos que han cimentado la acusación, ni explicar cómo se ha desarrollado el proceso, ni si esto influye en la decisión.

Lamentablemente, en la práctica pocas veces los jueces dan una síntesis de los motivos de la decisión tomada, solo se limitan a citar dentro de ocho días a una nueva audiencia para la lectura de sentencia. Sin embargo, en los casos donde sea posible la redacción inmediata de toda la sentencia, lo recomendable es siempre redactar la parte resolutive, leerla y relatar de manera oral y sintética los fundamentos de la sentencia, pues así tiene más poder de convicción para las partes y el público presente en la audiencia. Evita además que los jueces después basen la sentencia en el acta, dejando de lado la convicción a la cual arribaron durante la audiencia; situación que supondría una infracción del principio de inmediatez.

La importancia de la motivación de la sentencia ha sido resaltada por varias sentencias del Tribunal Constitucional. Según el TC (Exp.Nº 00728-2008-PHC/TC);

“el derecho a la debida motivación de las resoluciones judiciales es una garantía del justiciable frente a la arbitrariedad judicial y garantiza que las resoluciones no se encuentran justificadas en el mero capricho de los magistrados sino en datos objetivos que proporciona el ordenamiento jurídico o los que se derivan del caso”.

Según la referida sentencia del TC, esta garantía constitucional se verá vulnerada en los siguientes supuestos:

- Existencia de motivación o motivación aparente.
- Deficiencia en la motivación externa.
- La motivación insuficiente.
- La motivación sustancialmente incongruente.
- Motivaciones calificadas.

Estos supuestos son objetos de control de las instancias de alzada en el caso de una apelación o una casación; esta fuera de discusión que “el derecho a la debida motivación, constituyen una garantía fundamental en los supuestos que con la decisión emitida se afecta de manera negativa la esfera o situación jurídica de las personas”. Cualquier decisión de una autoridad del estado que no respeta el debido proceso o que vulnere derechos de una persona viola también sus derechos constitucionales. Para evitar que el TC se perfile como una cuarta instancia, artículo 4 del código Procesal Constitucional dispone, en su segundo párrafo, que el habeas Corpus procede cuando una resolución judicial firme vulnere en forma manifiesta la libertad individual y la tutela efectiva.

El mismo TC ha limitado su competencia de control de sentencias firmes para que no sirva como pretexto para someter a nuevos exámenes las cuestiones de fondo ya decididas por los jueces ordinarios. El punto de conflicto entre la jurisprudencia del TC y la justicia ordinaria, en especial con la de la Corte Suprema, no solo en el Perú, sino también en otros países están por determinar cuándo una sentencia firme vulnera en forma manifiesta el derecho a la debida motivación, en otras palabras, cuando las deficiencias en la motivación de una sentencia son manifiestas. Toda esta discusión refleja la importancia que se concede a la debida motivación, en otras palabras, cuando las deficiencias en la motivación de una sentencia son manifiestas. Toda esta discusión. Refleja la importancia que se concede a la debida motivación como derecho de las partes de un proceso.

Entonces todos los jueces de las diferentes instancias deben aprovechar sus conocimientos e invertir tiempo y dedicación para

lograr una debida motivación sin contradicciones, sin vacíos, sin omisiones de elementos importantes y con una redacción comprensible para todas las partes. La sentencia y su fundamentación deben ser entendibles y concluyentes. La fundamentación de la sentencia debe basarse en la audiencia y en lo que ha sido objeto de discusión y no en lo que se encuentra en el expediente; por tanto, se tiene que describir lo que ha sido objeto de la audiencia:

En resumen, la fundamentación deben seguir las siguientes pautas:

1. El hecho criminal debe ser descrito claramente para su debida identificación. Ello permitirá controlar que los hechos por los cuales se están juzgando a una persona, sea idénticos a los hechos por los cuales fue acusado.
2. Los hechos deben ser descritos de manera completa, de manera que se pueda comprobar la exactitud y coherencia entre la parte resolutive y la fundamentación de la sentencia.
3. La descripción de los hechos en el caso de la condena debe comprender también las circunstancias de la ejecución del hecho criminal para poder decretarse el grado de culpabilidad y así la determinación de la pena.
4. Los fundamentos de la sentencia no deben solamente afirmar la exactitud de las decisiones sino también proporcionar los argumentos suficientes y necesarios que la cimienten y avalen.
5. La fundamentación debe ser libre de contradicciones sin atropellar los principios de la lógica y las máximas de la experiencia.

Es cotidiano en la labor contralora conocer del cuestionamiento que hacen los justiciables respecto de las decisiones emitidas por los magistrados de diversas instancias dentro de un proceso judicial, habiéndose podido detectar la falta o deficiente motivación de resoluciones como un nuevo mecanismo de la corrupción.

Habiéndose podido constar en ocasiones que el ejercicio de criterio jurisdiccional de los magistrados se plasma en controvertidas resoluciones que ha sido el mecanismo a través del cual se han

consumado conductas funcionales irregulares, como las acontecidas recientemente en la Corte Superior de Justicia de Ucayali, resultando la intervención del control disciplinario en esas situaciones necesaria e inevitable, sin embargo, al no existir un diseño estructurado de la jurisdicción disciplinaria, que permitan fijar las pautas jurisprudenciales hacen que algunas veces se pueda traspasar esos límites inequívocos del criterio jurisdiccional que permitan aclarar y distinguir las diversas conductas disfuncionales.

Es pertinente hacerse referencia en dicho sentido, que el criterio jurisdiccional del Juez es el arma de la que se encuentra premunido todo magistrado para ejercer su derecho a la independencia y autonomía en sus decisiones.

Cuando este criterio ocasiona una alteración del estado de cosas al resolver la controversia, aquel se impersonaliza de su emisor y afectando a los justiciables, se aviene necesario el ejercicio de los controles. Apareciendo el control como una institución necesaria e inevitable en la sucesión encadenada de propuestas y contrapuestas. Esta sucesión es el proceso y en él criterio de control se presentan como una unidad diferenciada, la que viene siendo aclarada por las resoluciones del órgano de control y la publicidad que se vienen dando a las mismas.

a. Delimitación entre la independencia y criterio jurisdiccional.

Como refiere Movilla Alvarez, (2010), "La independencia de los jueces debe entenderse como la instauración de aquellas condiciones individuales y estructurales que permita una actuación jurisdiccional sometida únicamente al mandato de la Ley; y en tanto las decisiones jurisdiccionales que emiten los jueces gozan de esta independencia y autonomía".

Sin embargo, la otra cara de la moneda es la responsabilidad que el Juez asume por las decisiones que toma, es decir, que si bien el Juez goza de independencia para el uso de su criterio jurisdiccional, el mismo no puede ser usado arbitrariamente;

+ por tal razón, la actuación jurisdiccional puede y debe ser controlada. El ejercicio de dicho control como ya sabemos puede realizarse dentro de la propia jurisdicción ya sea mediante los medios impugnatorios al interior del proceso o desde la jurisdicción administrativa.

El criterio expresado en una decisión jurisdiccional (resolución), tiene naturalmente un resultado: se altera o modifica el estado de cosas; por ejemplo el patrimonio o el derecho a la propiedad de una persona. Al hacerlo, ya el criterio jurisdiccional deja de ser exclusivamente de los jueces, para pasar a ser el criterio que cambia las cosas. En este escenario se ha producido un desarrollo de evolución: de ser del juez, el criterio transcurre a ser ya de las partes del proceso, los cuales pueden efectuar el control que en general la ciudadanía realiza de las resoluciones judiciales.

- b. Control disciplinario y resolución judicial.** En principio debe indicarse que no es posible imponerse sanción administrativa cuando lo que se cuestiona es el criterio jurisdiccional adoptado, determinando un parámetro para el ejercicio de la función de control disciplinario, enfatizado en la independencia y autonomía expresada en este criterio, encontrándose el control disciplinario limitado normativamente, pero denotándose que no existe un marco normativo que por lo menos en términos generales fije sus límites y características en relación a este tópico, sin embargo, las decisiones adoptadas por los órganos de control disciplinario vienen determinando los límites del criterio jurisdiccional⁶ en base a la experiencia de esta jurisdicción encargada del control disciplinario.

Por su parte el control que constituye la verificación y constatación de que determinadas conductas o comportamientos, se adecuan a lo previsto al ordenamiento jurídico en su integridad; y, la responsabilidad disciplinaria,

constituye el incumplimiento o inobservancia de lo dispuesto en la normativa integral por esa conducta o comportamiento.

Siendo por ello que el control desempeña un papel fundamental en el Estado constitucional de derecho, siendo los instrumentos de control totalmente necesarios para la existencia del mismo.

Debiendo enfatizarse que las conductas disfuncionales más graves se ponen de manifiesto a través de resoluciones, las cuales se emiten dentro del cumplimiento de los deberes funcionales del magistrado, sin embargo estas resoluciones no contienen razones mínimas que sustenten la decisión arribada o en otros casos no responden a las alegaciones de las partes del proceso, intentando dar cumplimiento formal al mandato, amparándose en frases sin ningún sustento fáctico o jurídico lo cual fundamenta la intervención del control disciplinario frente al criterio jurisdiccional.

- c. **Sobre la motivación de las resoluciones.** El jurista Figueroa Gutarra (2012) expresa que es importante hacer referencia que la exigencia de la motivación escrita de las resoluciones judiciales en todas las instancias es un derecho de los ciudadanos que se encuentra contemplado en el artículo 139º inciso 5) de la Constitución Política del Estado, asimismo es recogido por la Ley de la carrera judicial N° 29277 y si bien es cierto los Jueces gozan de discrecionalidad deben de evitar la arbitrariedad y ¿Cuál sería el margen para determinar cuándo estamos ante una decisión congruente, explícita y suficiente en argumentos y cuando ante una decisión arbitraria? Tal barómetro responde al contexto de la necesaria motivación de las decisiones judiciales. Mientras mejor motivada se encuentra una decisión, mayor será la legitimidad del decisor racional ante la sociedad y por el contrario, un juicio de valor arbitrario, carente de sustento normativo y constitucional, resultará reprochable para el ordenamiento jurídico y deberá ser objeto de desaprobación.

De otro lado los métodos, criterios y técnicas interpretativas apuntan a reducir al menor margen posible la discrecionalidad del juez. Sería vano alegar que un juez no goza de un margen prudencial de decisión, en razón de que la propia norma le confiere un estándar de gradualidad a la decisión jurisdiccional, llevándonos una motivación prolijamente desarrollada a concluir el margen de discrecionalidad de nuestra decisión sea menor.

En este mismo sentido, tanto Preto Sánchez, (2003), como Zagrebelsky, (1995) refieren que las situaciones de controversia respecto al tema de la motivación judicial desde una perspectiva constitucional han sido enfocadas en la sentencia expedida por el Tribunal Constitucional en el expediente N° 00728- 2008-PHC/TC de fecha 13 de octubre del 2008, caso Giuliana Llamoja Hilares, la cual plantea los posibles escenarios sustancialmente contradictorios en cuanto a la motivación; dándose toda exigencia de la argumentación jurídica dentro del hoy denominado estado constitucional o neoconstitucional que se caracteriza por la omnipresencia de la Constitución en todas las áreas jurídicas y en todos los conflictos mínimamente relevantes, en lugar de espacios exentos a favor de la opción legislativa o reglamentaria

El estado constitucional exige que la justificación de las decisiones encuentren sentido en función de los valores que, en su conjunto, sostienen el Estado constitucional. Siendo por ello relevante observarse este aspecto, a efectos de no vulnerarse el contenido constitucionalmente protegido del derecho a la motivación de las resoluciones judiciales como una garantía del justiciable frente a la arbitrariedad del juzgador”.

Asimismo Valdivia Rodriguez (2014) sostiene que actualmente debe referirse que el Consejo Nacional de la Magistratura (CNM) ha establecido ya un precedente administrativo de evaluación en la calidad de las decisiones contenida en la Resolución N° 120-2014-CNM de fecha 28 de mayo del 2014, estableciéndose en

dicho pronunciamiento que una resolución o dictamen es de buena calidad y por ende refleja un buen desempeño en la magistratura si cumple con las exigencias o requisitos que la ley establece para su validez; de modo tal que, no basta que se haya ordenado con claridad en la misma, se requiere que se encuentre motivada según los parámetros que las leyes estipulan; haciéndose mención asimismo en otros aspectos a destacarse que los mismos deben ser claros, llanos y caracterizados por la brevedad en su exposición y argumentación; con cuidado en su redacción, el correcto uso de su lenguaje coloquial y jurídico; debiendo contener la identificación y descripción del tipo de problema a resolver y si se tratan de decisiones que resuelven impugnaciones debe respetarse la fijación de agravios y fundamentos planteados por el recurrente y lo que se sostuvo en la decisión recurrida, a fin de darse cabal respuesta a cada uno de ellos, evitándose las incongruencias omisivas de carácter recursivo, entre otros aspectos desarrollados en dicho precedente administrativo¹⁶, que resulta importante al ya tenerse un parámetro que deberán seguir los Magistrados de la República y que servirá también al órgano de control para el ejercicio de su función contralora.

La obligación de motivar las resoluciones, comprende entre otros el derecho a obtener una resolución fundada en Derecho de los Jueces y Tribunales, determina la necesidad que las resoluciones judiciales contengan una motivación suficiente. Siendo que este requisito de la motivación halla su fundamento en la necesidad de conocer el proceso lógico-jurídico que conduce al fallo, y de controlar la aplicación del Derecho realizada por los órganos judiciales a través de los oportunos recursos, a la vez que permite contrastar la razonabilidad de las resoluciones judiciales, y tiene como fin permitir el más completo ejercicio del derecho de defensa por parte de los justiciables.

Debe expresarse que no resulta factible imponerse sanción administrativa cuando lo que se cuestiona es el criterio jurisdiccional adoptado por el Magistrado, determinando ello un parámetro para el ejercicio de la función de control disciplinario, enfatizada en la independencia y autonomía expresada en este criterio, debiendo denotarse asimismo que no existe marco normativo que fije los límites del criterio jurisdiccional, sin embargo, las decisiones adoptadas por la OCMA y en cierto modo el CNM vienen determinando los límites del criterio jurisdiccional en base a la experiencia de esta jurisdicción, cumpliendo un rol fundamental a través de sus resoluciones, que son de público conocimiento al estar publicitadas en sus respectivas páginas web, así como en el caso de esta última institución también en el Diario Oficial “El Peruano”.

d. Criterio jurisdiccional en la función del juez.

León Pastor (2008) refiere que si bien el Juez, tiene como límites de su función jurisdiccional la Constitución y la Ley, es verdad que el criterio de encuentra parametrado, también dentro de los mismos; además de una interpretación teleológica de la ley, sólo se enmarca en sus principios, ello para evitar caer en la inseguridad jurídica, por ende se requieren normas expresas e integrales, que no dejen lagunas o vacíos, pues de ser así se corre el riesgo que cada juez tenga o adopte una diversidad de criterios para casos similares.

En tal sentido, la decisión del juez, en la cual plasma su criterio jurisdiccional, debe ser basado en una serie de presupuestos, para poder comunicar su decisión y ésta sea entendida por el justiciable:

- **Orden.** El orden racional tal cual ha sido explicado antes, supone la presentación del problema, el análisis del mismo y el arribo a una conclusión o decisión adecuada, seguir una estructura de pensamiento uniforme para evitar confusiones.

- **Claridad.** Es otro de los criterios normalmente ausentes en el razonamiento jurídico local. Consiste en usar el lenguaje en las acepciones contemporáneas, usando giros lingüísticos actuales y evitando expresiones extremadamente técnicas o en lenguas extranjeras como el latín. La claridad exigida en el discurso jurídico hoy, contraviene la vieja tradición erudita y elitista del lenguaje legal dogmático. La claridad no implica un desprecio por el lenguaje dogmático, sino que lo reserva para los debates entre especialistas en materia legal.
- **Fortaleza.** Las decisiones deben estar basadas, de acuerdo a los cánones constitucionales y de la teoría estándar de la argumentación jurídica, en buenas razones que las fundamenten jurídicamente. Es ya extendido el criterio establecido por el Tribunal Constitucional mediante el cual la garantía de la motivación de las decisiones judiciales
- **Suficiencia.** Las razones pueden ser suficientes, excesivas o insuficientes. Una resolución correcta es aquella que tiene razones oportunas y suficientes. Las resoluciones insuficientes los son por exceso o defecto; pero la insuficiencia también se puede presentar cuando faltan razones. Aquí el problema también puede ser percibido como una de debilidad o falta de fortaleza argumentativa. Por tanto, cuando predicamos falta de suficiencia en la argumentación, nos referimos centralmente al problema de la redundancia.
- **Coherencia.** Esta es la necesidad lógica que tiene toda argumentación de guardar consistencia entre los diversos argumentos empleados, de tal manera que unos no contradigan a otros.

B. Tráfico ilícito de insumos químicos y productos fiscalizados, en la legislación peruana

a. Concepto de Insumos Químicos.

Según Alarcón Guerrero (2013) refiere que los insumos químicos son sustancias químicas utilizadas en el

procesamiento en fase extractiva o de síntesis de drogas ilícitas, actuando como precursores o siendo esenciales en dicho proceso. Son diecinueve los Insumos Químicos Fiscalizados (IQF) de más uso en el Perú, para fines lícitos. Sin embargo, a veces, ellos son obtenidos por los Traficantes de Drogas, usando la colaboración de algunos fabricantes, exportadores importadores, sus empleados o terceros que se encuentran coludidos con los traficantes de drogas desde el momento en que los insumos son adquiridos para fines aparentemente lícitos. De estos Insumos unos reciben la denominación de precursores, porque se utilizan para la producción, fabricación y elaboración de sustancias psicotrópicas, o de aquellas que producen un efecto similar. Hay otro grupo denominado específico, que es reemplazado por otro insumo para la obtención de una droga, éstos pueden ser los solventes reactivos o catalizadores, que son utilizados en la producción, fabricación, extracción y preparación de sustancias psicotrópicas, así como otras similares por sus efectos.

Estos insumos son sustancias químicas potencialmente peligrosas, ya que son inflamables, explosivos, corrosivos y tóxicos. Como son volátiles y por ende de combustión rápida; generan explosiones cuando se evaporan y se mezclan con el aire u otros agentes. Así tenemos por ejemplo que la acetona, el éter etílico, la gasolina, el permanganato de potasio, el ácido sulfúrico y el ácido clorhídrico, al contacto con metales generan hidrógeno gaseoso, el cual es altamente explosivo. Son también corrosivos porque producen irritaciones y quemaduras químicas en la piel, en las mucosas de los ojos, pulmones y bronquios. Por último son tóxicos porque su ingesta ocasiona intoxicaciones agudas, lesiones y daños irreversibles, llegando a causar la muerte por ingestión e inhalación, como es el caso el ácido sulfúrico, ácido clorhídrico, el hidróxido de amonio, hidróxido de

sodio, el permanganato de potasio, el hipoclorito de sodio y el benceno.

Los Insumos Químicos Fiscalizados que se utilizan en la elaboración de las drogas en el Perú son los siguientes:

1. **Ácido sulfúrico.** Conocido también como sulfato de hidrógeno, aceite de vitriolo, oleum, es una sustancia que se usa como sustituto del ácido nítrico. Es utilizado para extraer la cocaína de las hojas de coca y en la conversión de la pasta bruta en PBC.
2. **Acetona.** La acetona es un solvente que los traficantes de drogas utilizan en la elaboración de heroína, así como para la conversión de la pasta básica de cocaína al clorhidrato de cocaína, en caso de no contar con la acetona ésta es sustituida por el éter, metil isobutil cetona, thinner, alcohol isopropílico. Se le puede reconocer por sus características básicas y estado físico de manera empírica y a través de pruebas, como la del nitroprusiato sódico, la prueba de Zimmermann.
3. **Ácido clorhídrico.** Es utilizado generalmente como precursor, porque no tiene sustitutos, para la obtención de los clorhidratos de algunas sustancias ilegales, como el clorhidrato de cocaína. El ácido clorhídrico es también conocido como ácido muriático, cloruro de hidrógeno. Los productores de drogas prefieren comprar ácido muriático para destilarlo y obtener un ácido de mayor pureza.
4. **Benceno.** Es un solvente empleado en la conversión de la cocaína básica en clorhidrato de cocaína, así como en la elaboración de la fenclidina. A este químico se le conoce como benzol, anileno, hidrato de fenilo, ciclohexatrieno, nafta de carbón, ciclohexanotrieno.
5. **Carbonato de sodio.** Se emplea para preparar pasta básica de cocaína bruta, cocaína básica y otras sustancias,

neutralizando el efecto del ácido. Es conocido como soda-ASH, ceniza de sosa, sosa calcinada, entre otras. Tiene como sustitutos al óxido de calcio, carbonato de calcio, bicarbonato de sodio, carbonato de potasio, hidróxidos de sodio y potasio e hidróxido de amonio. Tienen forma de cristales transparentes o polvo blanco cristalino, es inodoro, cambia el papel tornasol del rojo al azul, si se le añade jugo de limón hace efervescencia.

6. **Carbonato de potasio.** Se le emplea como alcalizante en la preparación de pasta de coca, cocaína básica y otras sustancias de elaboración clandestina. Conocido también como potasa cáusica, sal tártara, cenizas de perla. Tiene como sustituto al óxido de calcio, carbonato de calcio, bicarbonato de sodio, etc.
7. **Eter etílico.** Es un solvente usado para la conversión de la heroína y cocaína básica en clorhidrato de heroína y de cocaína, respectivamente. Es conocido como éter, éter sulfúrico, éter anestésico, etoxietano. Tiene los mismos sustitutos de la acetona.
8. **Hiporclorito** de sodio. Usado como oxidante en la purificación de la cocaína, a veces como sustituto del permanganato de potasio. Conocido como lejía. Puede ser sustituido por agua oxigenada.
9. **Kerosene.** Es utilizado en la extracción de la cocaína en su fase inicial. Se presenta como kerosene industrial o doméstico. El industrial se diferencia del doméstico porque a éste se le ha adicionado un colorante marcador de color rojo, para identificarlo y poder detectar su presencia cuando se mezcla con otros combustibles.
10. **Metil etil cetona.** Sustancia utilizada en la conversión de la cocaína básica en el clorhidrato de cocaína. También es

conocido como MEK, meco, etil metil cetona, butanona. Tiene los mismos sustitutos de la acetona.

11. **Permanganato de potasio.** Sustancia utilizada como oxidante para extraer impurezas de la pasta de coca, también para oxidar la efedrina en efedrona. Es conocida como sal potásica del ácido permangánico, camaleón mineral. Se le sustituye con el hipoclorito de sodio y el agua oxigenada.
12. **Sulfato de sodio.** Se encuentra en dos formas: Anhidra (sulfato sódico anhidro, sulfato sódico desecado, torta de sal) e Hidratado (sulfato sódico decahidrato). En su forma de anhidra se presenta como un polvo o cristal blanco, entonces su estado es sólido e inodoro. Es empleado en esta forma para el secado de solventes orgánicos como éter, acetona, etc, y ser utilizados nuevamente.
13. **Tolueno.** Solvente usado en la conversión de la cocaína básica a clorhidrato de cocaína y otras sustancias ilícitas. Es conocido como toluol, metilbenceno, fenilmetano, metacide, metilbenzol. Tiene los mismos sustitutos que la acetona.
14. **Amoníaco.** Insumo gaseoso que para ser utilizado se le hace burbujear en agua, formando una sustancia alcalina que se emplea para producir pasta de coca y cocaína básica. Es conocido también como amoniacoanhidro. Tiene los mismos sustitutos que el carbonato de sodio.
15. **Anhidro acetico.** Es utilizado como acetilante en la preparación de la heroína, la fenilacetona y el ácido N acetil antranílico. Es conocido como óxido acético, anhídrido del ácido acético, óxido acetilo, anhídrido etanoico.
16. **Cloruro de amonio.** Se presenta en forma de cristales incoloros o polvo granular blanco, inodoro, de sabor salino y con tendencia a apelmazarse y es soluble al agua. Se le

conoce como sal amoniaco. Se utiliza para extraer la morfina del opio y para la elaboración de heroína.

17. Metil isobutil cetona. Es un solvente empleado en la producción del clorhidrato de cocaína. Se usa en la conversión de la cocaína básica en el clorhidrato de cocaína. Es conocido como isopropilacetona, hexona, 4 metil, 2 pentanoma, MIBK. Tiene los mismos sustitutos que la acetona.

18. Gasolina. Sustancia universalmente utilizada como combustible de automotores y maquinarias. Mezcla de hidrocarburos líquidos incoloros, volátiles y fácilmente inflamables, obtenidos en la destilación y craqueo del petróleo. Es utilizado en la extracción de la cocaína en su fase inicial.

19. Óxido de calcio. Es una materia alcalina que se emplea en la preparación de pasta de coca, cocaína básica y otras sustancias, y puede ser de dos maneras, como material alcalinizante, que con el agua solubiliza la cocaína, y como material de limpieza permitiendo que las partículas inorgánicas que están suspendidas en la solución rica de cocaína se precipiten.

b. Los insumos químicos sustitutos o alternativos.

Según Tuesta Castro (2013) señala que los insumos químicos son los elementos materiales más importantes y fundamentales para poder elaborar Cocaína, Heroína y otras drogas, estos insumos químicos se encuentran en el mundo y son producidos por los países industrializados quienes los comercializan para ser destinados en la industria en general; Colombia, Bolivia, Perú y otros, son países que requiere y utilizan dichos insumos para la industria y producción nacional, de los cuales, como todos sabemos algunos están sujetos a control y fiscalización, de conformidad a su ordenamiento jurídico vigente.

Debido a la labor de interdicción e intenso control de las sustancias químicas al TID, las organizaciones dedicadas al Tráfico Ilícito de Drogas, además de emplear diversos métodos y/o modalidades, también se han propuesto emplear sustancias alternativas o sustitutas de las principales o esenciales, muchas de ellas no se encuentran sujetas a fiscalización y más aún, su uso es demasiado cotidiano, como es el caso del cloruro de sodio o sal de mesa, el ácido cítrico (zumo de limón ácido), el alcohol etílico (fruto de la caña de azúcar u otros vegetales similares), el cemento, el cloroformo, la urea, etc.

c. Los insumos químicos y productos fiscalizados y su implicancia en la elaboración de drogas.

a) Sustancias Químicas en el Mundo Moderno

Toda materia, tanto viviente como inanimada, está hecha de más de cien elementos químicos que se encuentran en nuestro mundo. Las sustancias químicas se dan en forma de elementos (por ejemplo, nitrógeno y oxígeno en el aire que respiramos) y en diferentes combinaciones de elementos (por ejemplo, nitrógeno y oxígeno combinados para formar el agua). Puesto simplemente, una sustancia química puede ser ya sea un elemento o un compuesto que esté formado por una combinación de elementos. Un compuesto orgánico contiene el elemento carbono en él y el inorgánico no lo contiene. Existen cientos de miles de compuestos sintéticos o que se originan naturalmente de estos dos tipos. También existen compuestos que se originan naturalmente que contienen carbono y elementos metálicos a los cuales se les conoce como compuestos organometálicos. Las sustancias químicas se han convertido en componentes esenciales de las sociedades modernas debido a que contribuyen de diversas maneras a establecer y/o preservar un nivel de vida alto en países en todos los grados de desarrollo. Estos productos juegan

papeles importantes al abordar muchos problemas actuales como el cuidado a la salud, la producción de alimentos y las telecomunicaciones y se utilizan para desarrollar soluciones para una gran variedad de problemas. Se utilizan en la producción de casi todos los productos fabricados por el hombre, incluyendo formulaciones y artículos y mientras que estos usos pueden ser obvios para el público (por ejemplo, champús, productos de limpieza, etc.) muchos todavía no son tan evidentes (por ejemplo, materiales de alta tecnología utilizados en las telecomunicaciones). Con la demanda continua de nuevos y mejores materiales, constantemente se desarrollan nuevas sustancias químicas, las que han permitido avances recientes en áreas de alta tecnología como la electrónica, la bioingeniería y las telecomunicaciones. Aunado a las decenas de miles de sustancias químicas que se producen actualmente cada año para propósitos comerciales, muchas se producen no intencionalmente como subproductos en procesos industriales, de manufacturación y combustión y pueden estar presentes como contaminantes en productos, residuos sólidos y liberaciones al aire, agua y suelo.

Tanto las sustancias químicas producidas intencional y no intencionalmente se liberan al medio ambiente produciendo contaminación y degradación de los medios ambientales y, como consecuencia, la exposición de los humanos y la fauna silvestre a estos productos a niveles locales, regionales o mundiales. Aunque por varios años se consideró a las sustancias químicas como un factor importante en muchas cuestiones, la preocupación pública ha provocado que la seguridad en el manejo de las sustancias químicas sea un aspecto de gran importancia por sí mismo. Las políticas para la gestión ecológicamente racional de las sustancias químicas ahora se reconocen

como componentes esenciales de las políticas públicas generales en países en todos los grados de desarrollo debido al efecto potencial de estos productos en la salud del ser humano, el medio ambiente, el crecimiento económico, el desarrollo y finalmente el desarrollo mundial sostenible.

b) Control internacional de sustancias químicas

Según Lopez Bustillo (2013) expresa que el control de las sustancias químicas responde a una obligación internacional establecida por la Convención de las Naciones Unidas contra el Tráfico Ilícito de Estupefacientes y Sustancias Sicotrópicas de 1988. El artículo 12 de la Convención establece una serie de parámetros que deben tener en cuenta los países para desarrollar los controles eficientes sobre las sustancias que frecuentemente se utilizan en procesos de producción ilícita de drogas. En los informes anuales de la Junta Internacional de Fiscalización de Estupefacientes (JIFE) se insta a los gobiernos vinculados a la Convención de 1988 a aunar esfuerzos para continuar restringiendo a los productores de drogas ilícitas el acceso a las sustancias químicas necesarias para la extracción, refinamiento o síntesis. La Junta observa que la mayoría de los países, incluyendo a casi todos los productores, exportadores e importadores de sustancias químicas controladas a través de los Cuadros I y II, hacen parte de la Convención de 1988, razón por la cual, han promulgado normativas tendientes a regular la producción y el manejo de las sustancias, además de establecer estrategias administrativas e interdictivas, para su eficiente fiscalización. En los últimos años casi todos los países enviaron a la JIFE información sobre la normatividad aplicada a las sustancias químicas y sobre los controles administrativos utilizados para evitar la desviación desde la

industria lícita y el contrabando. Igualmente se han establecido parámetros y compromisos tendientes a endurecer los controles sobre las transacciones nacionales e internacionales de las sustancias químicas listadas en los Cuadros I y II. Es interesante anotar, que la experiencia ha demostrado en los últimos años que el mecanismo más eficaz para impedir el desvío de las sustancias químicas en el mercado internacional, ha sido la aplicación práctica de procedimientos y medidas de intercambio de información sobre el comercio lícito y el tráfico de precursores, en foros informales, que en nuestro hemisferio han dado lugar a la implementación de operaciones como Seis Fronteras (actualmente, Sin Fronteras) y Andes, que han dado resultados importantes en el control de sustancias químicas en Suramérica. Este mecanismo ya conocido en el ámbito internacional por la implementación de las operaciones Púrpura, Topacio (actualmente, Cohesión) y Prisma, ha mostrado resultados palpables, como la notificación de miles de transacciones relacionadas con las sustancias que aborda el control de cada una de estas operaciones. El resultado final, se ha evidenciado en grandes incautaciones y detenciones de envíos, así como la identificación tentativas de desviación y desviaciones efectivas. Como en los años anteriores, el sistema de notificación previa a la exportación de sustancias químicas sigue siendo el mecanismo mejor acondicionado internacionalmente para hacer seguimiento a las transacciones de sustancias químicas e intercambiar información en tiempo real, que permita verificar la legitimidad de las transacciones, así como identificar remesas sospechosas. La JIFE informa que además de las 23 sustancias listadas en los Cuadros I y II, aumentan los países y territorios que han informado a la Junta sobre las medidas de fiscalización aplicadas a un total de más de 150

sustancias que no se encuentran incluidas en los Cuadros de la Convención. Entre estos países se encuentran los de la Comunidad Andina que además de las sustancias de los Cuadros, incluye precursores de sustancias químicas controladas, como es el caso de dióxido de manganeso y manganato de potasio y productos terminados como la urea, combustibles y cemento gris. La implementación de las operaciones internacionales ha permitido verificar que los traficantes de sustancias químicas se adaptan rápidamente a los cambios implementados por las autoridades, mediante la exploración de nuevos mecanismos que les permitan acceder a las sustancias fiscalizadas o a otras sustancias que sin ofrecer la misma eficiencia en los procesos de extracción, refinamiento o síntesis, dan resultados similares. Este caso se comprueba fácilmente con la implementación de la Operación Púrpura que estableció en 1999 el control mundial del cualquier transacción superior a los 100 kg de permanganato de potasio, hecho que determinó escasez del producto para la industria ilícita; como respuesta a esta situación, los traficantes comenzaron a fabricar el permanganato de potasio en laboratorios clandestinos, utilizando como precursores el dióxido de manganeso y el manganato de potasio.

c) Uso lícito de las sustancias químicas controladas internacionalmente por la convención de las naciones unidas contra el tráfico ilícito de estupefacientes y sustancias psicotrópicas de 1988

Tal como se puntualizó anteriormente las sustancias químicas son fundamentales para el desarrollo industrial de los países de la región. Es fundamental que las autoridades de los países de la Comunidad Andina conozcan aspectos sobre la utilización que la industria le da a las sustancias

que se encuentran en los listados internacionales. No es necesario que esta información sea aprendida de memoria por los funcionarios, pero si es importante que los documentos de consulta los tengan a mano cuando sea necesario.

d) Sustancias químicas utilizadas en la producción de drogas ilícitas

Para un correcto empleo o manejo de cualquier insumo químico debe conocerse su grado de peligrosidad, sus propiedades físicas y químicas, al igual que su incompatibilidad con otras sustancias, teniendo en cuenta que toda sustancia química produce en el organismo efectos leves o en ocasiones graves, al ser inhalados, absorbidos o ingeridos. Para tal fin es importante contar con medidas de seguridad, que incluyen los elementos de protección general y personal, el manejo, almacenamiento y transporte para evitar posibles riesgos. En general toda sustancia química reviste algún grado de peligrosidad y bajo condiciones específicas, incluso la más inocua puede ser mortal si no se maneja con los cuidados inherentes a su naturaleza específica, por lo tanto, las sustancias químicas han sido clasificadas por su peligrosidad según el estado físico y la naturaleza química.

C. Tipificación en el código penal.

Con justa razón ha señalado García Caveró (2008) que este tipo penal ha sufrido una serie de modificaciones, siendo la última la que establece el Artículo único del Decreto Legislativo 1237 de fecha 25 de setiembre del 2015.

a. Sujeto activo

Según la redacción normativa, puede ser cualquier persona la calidad de autor no exige el revestimiento de una cualidad

funcional determinada o vinculación especial con el objeto material del delito.

El sentir de la norma nos hace pensar que el sujeto activo ha de ser una persona distinta a quien favorece, promueve y/o facilita el consumo ilegal de drogas o su comercialización; es decir, es una persona ajena a la asociación delictiva dedicada al TID, cuya participación toma lugar en una fase anterior, necesaria e imprescindible para que la materia prima pueda ser transformada en el producto final que será colocado en el mercado de consumidores. De modo, que resultaría en realidad, una variante de participación, de complicidad primaria, que el legislador por motivos de política criminal, ha elevado a la categoría de «autoría», mediante la penalización de la conducta contenida en el artículo 296°-B, desplegando efectos disuasivos, apelando a los fines preventivo-generales de la pena.

Según lo anotado, no podría darse un Concurso Real de delitos, entre el artículo 296° del CP y la figura delictiva in comento, mas no puede desecharse dicha posibilidad a rajatabla, v. gr., cuando el comercializador de la droga ilegal a su vez, participa en la producción de insumos químicos.

b. Sujeto pasivo

Será la sociedad en su conjunto, al constituir la Salud Pública el bien jurídico tutelado no obstante, será el Estado quien ejerce su defensa en el Proceso penal.

c. Modalidades típicas

El injusto típico en cuestión emplea en su definición típica, toda una variedad de verbos nucleares, de forma similar a los articulados anteriores.

La «importación» toma lugar mediante el ingreso a nuestro territorio nacional, de productos y/o insumos de procedencia extranjera; la «exportación», por su parte, implica una operación

comercial a la inversa, al suponer el egreso de insumos y/o productos de procedencia nacional del territorio patrio a otros países del orbe.

La «fabricación» debe ser entendida como la elaboración del insumo y/o producto por parte del agente; similar connotación hemos de aseverar en el caso de la «producción» de dichos objetos.

La «preparación» ha de manifestar una definición análoga a los verbos anteriores, la elaboración del producto mediante ciertas técnicas; así también, ha de verse en la hipótesis de la «elaboración».

La «transformación» implica la variación de un producto a otro, mediando la aplicación de ciertos procedimientos; mientras que el «almacenamiento» se configura cuando el agente coloca los insumos y/o productos en un determinado lugar para su posterior comercialización.

El «transporte» de los insumos químicos o de los productos determina su desplazamiento de un lugar a otro, por cualquier vía (terrestre, aérea, fluvial, etc.); la «adquisición» es un acto que se condiciona con la oferta del producto, procediendo el agente a la compra del insumo.

La «venta» se efectiviza cuando el agente pone en circulación los insumos y/o productos en el mercado de consumidores, posibilitando su adquisición por parte de terceros. Otra forma de transferencia, sería la traslación del título dominical, sin un precio de por medio (donación).

Segundo elemento a saber, es que la conducta, para poder ajustarse a los parámetros normativos del artículo 296°-B, no debe contar «con las autorizaciones o certificaciones respectivas», es decir, se produce en primera línea una «contravención administrativa». Es de recibo, el control y supervisión que el Estado asume de la producción y

comercialización de los insumos y/o productos comprendidos en el presente articulado; por tales motivos, su fabricación, elaboración, importación, exportación y/o venta, requieren de una certificación o autorización por parte de la autoridad administrativa competente. Dicha situación implica, a la vez, que el Estado cuente con un registro de proveedores, importadores, exportadores, productores de los insumos y/o productos que se emplean en la elaboración de drogas ilícitas; de forma que está en capacidad de ejercer un efectivo control de dichas actividades. Máxime, al cruzar información con otras entidades estatales, que pueden proporcionar información relevante para que dichas actuaciones sean detectadas por las agencias de persecución penal.

El comportamiento prohibido puede también presentarse cuando el agente destina el insumo químico a la elaboración de estupefacientes prohibidos, contando con autorización estatal. Es decir, el agente, de forma clandestina, destina dichos productos a la elaboración de clorhidrato de cocaína, contando con la certificación administrativa correspondiente.

Para que el comportamiento descrito pueda ser pasible de una pena, debe ir revestido de un propósito especial al que el legislador ha dado contenido normativo. Existen algunas conductas delictivas que se confía al ámbito administrativo para imponer sanciones. Así, por ejemplo, en lo que concierne al tráfico ilícito de drogas, en lo referente al tráfico de precursores. El artículo 296°-B del CP está ligado al control administrativo de insumos químicos y productos fiscalizados; esto naturalmente puede traer serios problemas de una posible vulneración al principio non bis in ídem. Por lo que se hace necesaria una delimitación meticulosa entre el delito y la infracción administrativa.

La delimitación entre el delito de tráfico de precursores controlados y las infracciones a la ley de control de Insumos

Químicos Productos Fiscalizados se muestra especialmente difícil, esto en razón según manifiesta el citado autor el tipo penal de tráfico de precursores controlados asume la configuración de un delito de peligro abstracto que adelanta las barreras de protección penal, sancionando actos preparatorios que estén dirigidos a conseguir los insumos químicos o productos que serán utilizados en la elaboración de drogas.

Ahora bien, si visualizamos la figura del artículo 298°-B como un mero tráfico de precursores controlados sin las certificaciones respectivas, nos encontramos ante una conducta que puede ser enfocada desde una «infracción administrativa», con las subsiguientes confusiones a las que estas nos puedan llevar, y a poner en tela de juicio el principio del no bis in ídem; sin embargo, para hablar de un delito, y la subsiguiente aplicación del artículo 298°-B, es necesario un elemento adicional de carácter subjetivo que el tráfico de los precursores se realice con la finalidad de destinarlos a la producción de drogas, por actos de producción, elaboración, comercialización, transformación, almacenamiento, transportación o posesión de insumos químicos o productos fiscalizados, como se sostuvo en líneas precedentes.

Es de verse que, a partir de elementos puramente subjetivos, propios de un derecho naturalista, pueden acarrear serios problemas de legitimidad, castigar en función a un querer utilizar los insumos en la elaboración de drogas.

Consideramos acertada la postura que adopta García Caveró (2008), buscando superar este problema de la intencionalidad con un enfoque objetivo, de tal suerte que no es la intencionalidad la que define el injusto penal, sino el aporte preparatorio en un proyecto objetivamente definido, de tal manera que si el traficante de precursores es el mismo que va a elaborar la droga, deberá tener o estará procurándose la materia

prima o el resto de insumos necesarios para su fabricación, o deberá contar con un local para el procesamiento de la droga.

Según el comentario de San Martín Castro (2006) en la ejecutoria recaída en el RN N° 3446-2004-Ucayali, señala lo siguiente: “Que el delito de tráfico ilícito de drogas, en la modalidad de tráfico de precursores, previsto y sancionado por el último párrafo del artículo 296 del Código Penal, en tanto acto preparatorio punible castigado expresamente por la ley, exige que el sujeto activo realice la comercialización de insumos con predeterminación al tráfico ilícito de drogas-, esto es, con dolo directo, lo que sin duda plantea especiales dificultades probatorias; que, sin embargo en el caso de autos, conforme se ha señalado en el fundamento jurídico anterior, los datos externos apreciados y la forma y circunstancias de las intervención de los imputados denotarían sea intención”.

En el caso de que suministre los precursores, debe quedar acreditado que tenía un comprador, el cual contaba con las condiciones objetivas para la fabricación de las drogas; esto es, han de ser valoradas las circunstancias concomitantes y/o circunstanciales que puedan inferir de forma razonada que el insumo químico tiene por destino la elaboración de estupefacientes prohibidos.

d. Formas de imperfecta ejecución.

La perfección delictiva adquiere matices singulares en cada uno de los supuestos típicos. En la importación y en la exportación, cuando el agente logra extraer o ingresar del territorio nacional los insumos o productos.

En lo que respecta a la preparación, producción y elaboración, cuando el autor ya cuenta con la materia prima o el insumo acabado, listo para poder ser comercializado; en la transformación, por su parte, cuando el insumo adquiere otra propiedad química.

La modalidad del transporte ha de tomar lugar cuando el agente desplaza los insumos, fuera del lugar de su elaboración, producción, etc., sin necesidad de que llegue a su destino. Mientras que la venta, importa la traslación de dominio del producto a una tercera persona.

Si bien en algunas de las modalidades del injusto pueden advertirse actos anteriores a la consumación, a nuestro entender, aquellos no ingresan al ámbito de protección de la norma.

e. Tipo subjetivo del injusto.

Como la mayoría de estos delitos, sólo son reprimibles a título de dolo; conciencia y voluntad de realización típica; el agente sabe que está produciendo, importando, vendiendo o transformando insumos o productos, con el propósito ulterior de destinarlos a la elaboración de drogas prohibidas.

Aparte del dolo, se identifica un plus de intencionalidad, abarcado por un ánimo de naturaleza trascendente, que debe ser verificado para la delimitación entre el injusto penal y la desobediencia administrativa, conforme los indicios que puedan develarse en el curso de las investigaciones.

2.3. Definiciones conceptuales.

- **Delito.** Conducta típica, antijurídica y culpable, que se encuentra descrito en una norma penal, la misma que es sancionada con una pena, en la medida que la indicada conducta pone en lesión o en estado de peligro a un bien jurídico tutelado.
- **Derecho Penal.** Es un medio formal de control social, que se encarga de la protección de bienes jurídicos, mediante la motivación de la ley.
- **Imputado.** Sujeto a quien se le atribuye la comisión de un hecho delictivo, por ende será investigado y procesado, a efectos que luego de una acusación se le imponga una sanción penal.
- **Juez.** Miembro del Poder Judicial, que recibe un mandato constitucional de impartir justicia dentro del marco Constitucional y la Ley.

- **Fiscal.** Representante del Ministerio Público, quien tiene la función de perseguir el delito, es decir de investigar y emitir acusación, por ende tiene la carga de la prueba y la titularidad de la acción penal pública.
- **Certificado de usuario de insumos químicos y productos fiscalizados.** Esta debe ser actualizada cada dos años. La actualización requerirá obligatoriamente de una visita policial, dando cuenta al Ministerio Público, con la finalidad de realizar acciones de control, fiscalización e investigación. Las Unidades Antidrogas Especializadas de la Policía Nacional, serán las responsables de ingresar la información relativa a los certificados de usuarios.
- **Estupefacientes.** Por estupefaciente se entiende cualquiera de las sustancias naturales o sintéticas este término es utilizado por la Convención de la Naciones Unidas para nombrar a 116 sustancias sometidas a fiscalización, entre las que figuran el opio y sus derivados: La morfina, la codeína, la heroína, la cannabis, la cocaína; así como estupefacientes sintéticos, la metadona, petidina etcétera.
- **Sustancias Psicotrópicas.** Este término es utilizado en el Convenio de 1971 para nombrar a 105 sustancias sometidas a fiscalización, la mayor parte de ellas están contenidas en productos farmacéuticos que actúan sobre el sistema nervioso central. Abarcan alucinógenos, estimulantes, hipnóticos, sedantes, tranquilizantes, antiepilépticos y analgésicos. Se entiende por ello cualquier sustancia natural o sintética, u otra materia, según Convenio sobre Sustancias Psicotrópicas de 1971, por ejemplo: las anfetaminas, Barbitol, Amobarbital, Bromazepan y Came zepan.

2.4. Hipótesis.

Hipótesis General

Existe diversidad de criterios para el tratamiento judicial de la conducta de transporte ilegal de combustible, en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, en algunos casos se tipifica como delito de desvío de insumos

químicos fiscalizados (Art. 296 B del C.P.) y en otros como comercio clandestino de combustible (Art. 272 del CP.)

Hipótesis Específicas

- A. No existe uniformidad para imputar el delito de transporte ilegal de combustible.
- B. Existen diversidad de criterios para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible.
- C. Existe desigualdad de criterios adoptados en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible.

2.5. Variables

2.5.1. Variable Independiente: el criterio jurisdiccional

2.5.2. Variable Dependiente: Tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible.

2.6. Operacionalización de variables.

Variables	Dimensiones	Indicadores
Vx. El criterio jurisdiccional	Adecuación de conducta	<ul style="list-style-type: none"> - Criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en los juzgados penales y fiscalía penal. - Criterio para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los Juzgados Penales y fiscalías penales. - Criterio de imputación para el delito de transporte ilegal de combustible por parte de los jueces y fiscales penales. - Criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal por parte de los jueces y fiscales penales.
	Decisión judicial	<ul style="list-style-type: none"> - Nivel de conocimiento del DS. 024 – 2013- EF que muestran los fiscales y jueces penales. - Nivel de consideración que tienen respecto a la exigibilidad del tipo penal para ser considerado como delito de IQPF destinado para la elaboración de drogas.
	Supuesto de hecho	<ul style="list-style-type: none"> - Conocimiento de los requisitos para que el transporte se constituya delito de comercio clandestino por parte de los jueces y fiscales penales. - Consideración respecto a la diferencia que se encuentra tipificado en el artículo 296 B por parte de los jueces y fiscales penales. - El criterio utilizado por los Fiscales y Jueces, respecto a la intervención y traslado del combustible. - Criterio para sobreseer el delito de TID tipificado en el artículo 296 B por parte del sujeto que transporta combustible.
	Tipificación de conductas	<ul style="list-style-type: none"> - Adecuación de la conducta en el delito de Comercio clandestino con los elementos finales de la conducta del sujeto.
Vy. Tratamiento del delito de tráfico Ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible	Sujeto activo	<ul style="list-style-type: none"> - Vinculación con objeto del delito - Bien jurídico tutelado
	Sujeto pasivo	<ul style="list-style-type: none"> - Modalidad típica - Tipo de actuación
	Modalidades típicas	<ul style="list-style-type: none"> - Parámetros normativos - Actuación del estado
		<ul style="list-style-type: none"> - Tipo de insumo - Insumos o productos utilizados - Finalidad del destinatario - Intencionalidad del agente

CAPÍTULO III

MATERIALES Y MÉTODOS

3.1. Tipo de investigación.

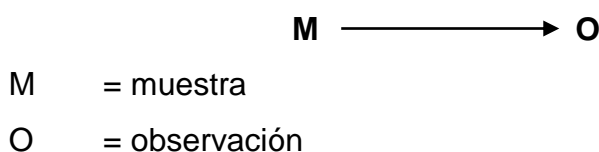
El presente informe de investigación es de tipo básico porque buscó producir conocimientos a partir del marco teórico y de la información que se recogió a través de los instrumentos de investigación.

3.1.1. Enfoque de la investigación: El presente informe de investigación tiene un enfoque cuantitativo-cualitativo, porque persiguió la descripción la más exacta posible de lo que ocurre en la realidad jurídico social, además utilizamos técnicas estadísticas simples, extrayendo datos cuantitativos de la entrevista y de los análisis de la encuesta por lo mismo, estos nos permitieron establecer leyes generales a partir de la interpretación que se realizó de los datos obtenidos.

3.1.2. Nivel de investigación: La investigación fue de nivel descriptiva – explicativa, pues se describió el fenómeno y se ofreció una explicación del mismo.

3.1.3. Diseño de investigación. Se utilizó un diseño no experimental en su variante transversal, porque la investigadora no manipuló todas las variables, y además solo se estudió en un determinado momento en el tiempo, es decir, en el periodo del año 2016.

Esquema de investigación.



3.2. Población.

La población en la presente investigación estuvo constituida, por todos los expertos en materia penal entre abogados penalistas, jueces y fiscales penales siendo estos 62 sujetos de estudio. en materia penal asimismo, también lo conformaron todos los abogados penalistas en materia de tráfico ilícito de drogas, siendo estos aproximadamente 120 abogados expertos en nuestro medio de Huánuco.

Tabla N° 01
Muestra la composición de la población de estudio

Unidades de estudio	Cantidad	Total
Abogados y Magistrados en materia Penal, de la zona Judicial y Fiscal de Huánuco.	62	182 unidades de estudio.
Abogado penalista experto en materia de tráfico ilícito de drogas.	120	

Fuente: Observación directa Agosto del 2017
Elaboración Investigadora.

- 3.3. MueLLa** muestra que hemos considerado fue de tipo no probabilístico, simple y a intención de la investigadora, para tal efecto se tomó al azar no menor del 15% de la población, por considerarlo como representativa, es decir, 04 abogados 04 fiscales y 02 jueces penales además lo constituyeron
- 3.4.** 20 abogados como expertos en materia penal sobre casos de Transporte Clandestino de Combustible, tipificado como Transporte de Insumos Químicos Fiscalizados.

Tabla N° 02
Cuadro de la composición de la muestra de estudio

Unidades de estudio	Cantidad	Sub total de unidades de estudio
Abogado, juez y fiscal en materia Penal, de la zona Judicial y Fiscal de Huánuco.	15	35 sujetos de estudio
Abogado penalista experto en materia de tráfico ilícito de drogas	20	

Fuente: Cuadro N° 01
Elaboración Investigador

3.4 Técnicas e instrumentos de investigación

3.4.1. Técnicas e instrumentos para la recolección de datos

Se utilizaron las siguientes técnicas e instrumentos de investigación.

Técnicas	Instrumentos
El fichaje	Fichas textuales y resumen para el recojo de información a las fuentes de información para el marco teórico
La encuesta	Ficha de encuesta tipo cuestionario dirigido a los magistrados en materia penal como también a los abogados expertos sobre casos de delitos de Transporte ilegal de Combustible, que ejercen patrocinio en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.
La entrevista	Ficha de entrevista a los magistrados en materia penal como también a los abogados en su calidad de expertos para determinar el criterio para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados y fiscalías penales de la zona judicial y fiscal de Huánuco, 2016.

3.4.2.

Técnicas e instrumentos para el procesamiento de datos.

Para el análisis de los datos se utilizó el análisis cuantitativo y cualitativo de los datos obtenidos que permitieron dar valor a las variables en estudio; con ello se elaboró las tablas, cuadros y gráficos, con expresión numérica y porcentual por cada una de las variables evaluadas.

Una vez aplicados los instrumentos de recolección de datos como la encuesta, y el análisis de las entrevistas se procedió a seleccionar datos para que a través de la estadística descriptiva más las respuestas de los expertos, pasándose a realizar la interpretación a partir de nuestro marco teórico y de los mismos resultados, para este proceso se utilizó las tablas y gráficos en forma de barras.

CAPÍTULO IV

RESULTADOS

4.2 Procesamiento de datos.

A. Resultados obtenidos de la aplicación de las fichas de entrevista a los abogados, jueces y fiscales en materia penal de la zona judicial y fiscal de Huánuco, 2017.

Cuadro N° 01

Muestra el criterio jurisdiccional que tienen los magistrados en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016, a opinión de los expertos.

A la Pregunta	Repuestas de los expertos	
N° 01 A su experiencia, ¿Cuál es el criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de TID en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco 2016?	1. Abogado Kennedy Alvarado Baldeon Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID.	Como fiscal para investigar el delito de Tráfico Ilícito de Insumos Químicos y Productos Fiscalizados destinadas a la elaboración de drogas, tiene uno que tener diversos criterios "indicios y/o elementos periféricos" que nos indique que el destino de ese IQPF va hacia un laboratorio rustico: 1) Origen – Destino, pues la persona dedicada al transporte de IQPF "combustible gasolina o petróleo" nunca lleva consigo una boleta de compra venta que indique origen y destino lícito, así tampoco cuenta con los permisos respectivos otorgados por la Sunat para realizar actividades con IQPF anexo a ello en la intervención se le puede encontrar transportando combustible, mas otras sustancias utilizadas para la elaboración de drogas.
	2. Javier Mariano Caceres Alarcon Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID.	Siendo la ciudad de Huánuco considerada como zona geográfica de régimen especial conforme DS. N° 009-2016-IN, la alta incidencia al TID en esta zona hace que la fiscalía antidrogas valore además del lugar donde fue hallado el transporte de combustible: la cantidad de combustible, antecedentes de las personas y empresas intervenidas y las autorizaciones que puedan tener para el transporte del combustible, los cuales al ser ponderados de manera conjunta y positivamente, permitirán accionar penalmente por el delito de desvío de IQ para la elaboración de drogas, hecho que tiene amparo y respaldo por el órgano jurisdiccional de Huánuco.
	3. Alvaro Pizarro Luquillas Abogado Litigante	Los magistrados de los Juzgados Penales de Huánuco, han tomado como criterio jurisdiccional, que el transporte ilegal de combustible en el departamento de Huánuco se da porque las zonas de producción se ubican en la selva, lugar en el cual han de parar todos los insumos químicos y productos fiscalizados (que incluye el combustible) es decir, el lugar en el cual se intervino al imputado por este delito, será determinante para la aplicación del delito.
	4. Walter Davila Jorge Juez del Juzgado Colegiado Transitorio de Huánuco.	El criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de TID en la modalidad de transporte se determina en primer lugar por el desplazamiento de los insumos químicos de un lugar a otro por cualquier vía llámese terrestre, aérea, etc y para ajustarse a los parámetros normativos del 296-B no debe contar con las autorizaciones o certificaciones respectivas. El comportamiento prohibido también determina cuando el agente destino el insumo químico a la elaboración de estupefacientes prohibidos contando con certificación estatal.
	5. Jonathan Andruval Trujillo Robles Asistente Función Fiscal 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa.	Existen diversos criterios respecto al transporte de insumos fiscalizados que parte de políticas operativas de erradicación, hasta sanciones a nivel administrativo y penal, debe tenerse en cuenta que la legalidad del transporte de combustible parte de la cantidad que se pretenda trasladar de lugar a otro, sin la autorización de la autoridad competente, cabe precisar que únicamente su criminalización no es referente estricto de la cantidad si no también del uso que se pretenda dar al material fiscalizado.
	6. María Velarde Santamaria Especialista Judicial.	Desde mi experiencia no hay una alta incidencia en el transporte ilegal de combustible en esta jurisdicción, y el tratamiento que se emplea ante este delito es básicamente, en primer lugar delimitar la competencia territorial para el reconocimiento y tramite del delito, que se comete cuando no se cuenta con la debida autorización. Ficha Registral según DS. 004-2010-EM emitida por OSINERGMIN el informe técnico, autorizada según corresponda.
	Ramiro Surichaqui Campos 7. Abogado Litigante	Respecto al tema judicial en su mayoría de casos estos no llegan a juzgamiento, ello se debe a que la mayoría de acusados llegan a un acuerdo con el Fiscal para alegar un criterio de oportunidad, intra proceso, pero por lo general a veces no se llega a la formalización de investigación preparatoria.
	David Beraun Sanchez 8. Abogado Litigante.	A partir de la nueva regulación del art. 272 del CP a criterio del suscrito el delito de comercio clandestino se simplifica al traslado de bienes que están sujetos a control y fiscalización dispuestos por normas especiales o usar rutas distintas a rutas fiscales en el transporte.

	9. Juan Luis Aguirre Bustamante Fiscal Adjunto 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa	En primer lugar se debe considerar que es función preventiva de la unidad especializada de la PNP y la SUNAT como ente de control, una vez completada dicha orden de control y ante la actividad dolosa corresponde al MP. La investigación contundente del delito .
	10. Raul Oyarce Estrella Abogado Litigante	Se deben realizar la serie de diligencias pertinentes para poder crear la teoría respectiva, por lo general se verifican las zonas donde fueron dados los indicios de la comisión del delito y a su vez la cantidad y la falta de permisos respectivos para el transporte de combustible otorgados por los entes encargados.

Fuente: Ficha de entrevista Anexo 04.
Elaboración: La investigadora octubre 2017

Análisis e interpretación.

En el cuadro número 1 podemos advertir de las respuestas dadas por los expertos respecto al criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco por lo general indican que la incidencia de este actuar delictivo es baja pero a su vez se indica que el territorio, que es la ciudad de Huánuco, esta bajo un régimen especial conforme el DS. N° 009-2016-IN, a su vez se menciona la verificación de la legalidad del transporte así como la cantidad, lugar de la intervención (lugar – destino), comportamiento prohibido del agente y carencia de la documentación otorgada por el ente estatal encargado (SUNAT).

Cuadro N° 02

Muestra la experiencia que tienen los magistrados respecto al criterio para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco 2017

A la Pregunta	Repuestas de los expertos	
N° 02 A su experiencia, ¿Cuál es el criterio para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco 2016?	1. Abogado Kennedy Alvarado Baldeon Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID.	Si la persona transporta combustible, sin tener los permisos otorgados por la SUNAT, pero sin embargo cuenta con una boleta de compra y venta de origen lícito, al realizarse la contratación en un establecimiento clandestino se advierte un local donde vende el combustible o transportistas se advierte un cuaderno de control de ingresos – egresos, viendo todo esto únicamente quedaría al Ministerio Público investigarlo por Comercio Clandestino de Combustible, siendo una Fiscalía Penal Corporativa conocedor del hecho, mas no una fiscalía especializada en delitos de Tráfico Ilícito de Drogas.
	2. Javier Mariano Cáceres Alarcón Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID	El criterio del órgano jurisdiccional de Huánuco para la adecuación de la conducta descrita se basa en la siguientes: LAS MAXIMAS DE LA EXPERIENCIA y LAS REGLAS DE LA SANA CRÍTICA, EN razón a que en este tipo de delitos es muy difícil intervenir el transporte de combustible en una poza de maceración por lo que si tenemos una carga de una tonelada o mas de combustible en una de régimen especial con personas u empresas que registran antecedentes por TID y que además no cuenten con las autorizaciones correspondientes pues es evidente que estamos frente al desvío de combustible para la elaboración de drogas caso contrario si hablamos de algunos cuantos galones de combustible sabemos que los mismos no son suficientes para la elaboración de droga en su fase inicial, no obstante se conoce que los delinquentes narcotraficantes suelen llevar remesas de combustible hacia un punto específico para almacenarlos y así juntar una gran cantidad de combustible, empero, hasta que no se obtenga datos del lugar a la existencia propiamente de la misma, nos encontramos ante el comercio clandestino.
	3. Alvaro Pizarro Luquillas Abogado Litigante	El criterio de adecuación de dicha conducta se da conforme a lo establecido en el tercer párrafo del Art. 296° y del art. 296 B del CP. Por cuanto, el primer tipo penal sería que cuando se presenta el tráfico ilícito de insumos químicos o productos fiscalizados sin que sea relevante que tenga o no autorización pero en este tipo penal se exige que el agente sea parte de la elaboración de droga en cualquiera de sus etapas mientras el artículo 246 – B señala que cuando teniendo la autorización o certificación hace uso indebido de los mismos, en claro abuso de la autorización otorgada.
	4. Walter Davila Jorge Juez del Juzgado Colegiado Transitorio de Huánuco.	El criterio para la adecuación de transporte ilegal de combustible debe orientarse en sustraer al control y fiscalización de la Sunat pese a saber su obligación a someterse a dicha actuación estatal y utilizar rutas distintas a las rutas fiscales en el transporte o traslado de bienes, insumos o productos sujetos a control y fiscalización en este supuesto del injusto típico no se emite una normativa extrafiscal D.L. 1103 entonces para que se configure la modalidad típica hasta que el agente emplee un camino distinto al fijado como “ruta fiscal” importa un injusto penal constituido en base a una infracción de naturaleza administrativa, lo que infiere que el agente no cuenta con la autorización para el transporte o traslado de bienes, insumos o productos sujetos a control y fiscalización que son utilizados por la minería ilegal.
	5. Jonathan Andruval Trujillo Robles Asistente Función Fiscal 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa.	El criterio de la conducta del transporte ilegal de combustible y en general de todos los delitos es el del examen de tipicidad puesto que se realiza primero la evaluación si es que la conducta se subsume en el tipo penal citado tanto a nivel objetivo como subjetivo. A nivel objetivo podemos señalar que esta ligado a la cantidad de insumo químico que se transporte sin autorización y a nivel subjetivo el conocimiento de la necesidad de una autorización y el uso final que se le da a lo transportado
	6. María Velarde Santamaria Especialista Judicial.	Los criterios para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales, esta dirigido principalmente a la protección de la salud publica, podemos citar por ejemplo la adulteración de sustancias o bienes destinados al uso público que lo encontramos en el art. 287 del CP otro ejemplo a citar sería cuando se atenta contra la salud pública con el uso de productos tóxicos o peligrosos art. 288-B y se da mayormente cuando la distribución y comercialización de hidrocarburos y GLP es informal.
	7. Ramiro Surichaqui Campos Abogado Litigante	Se tiene en cuenta el transporte ilegal de combustible de forma no regulada, es decir de manera precaria y según los estándares regulados por la autoridad administrativa.
	8. David Beraun Sanchez Abogado Litigante.	La zona de Huánuco se encuentra en una zona de régimen especial, por la gran incidencia de tráfico de drogas, existe la presunción de que el combustible esta destinado para la elaboración de drogas, por lo que en todo caso se tiene que basar en cuestiones netamente de probanza dentro de la etapa correspondiente del proceso penal.
	9. Juan Luis Aguirre Bustamante Fiscal Adjunto 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa	El transporte de combustible esta regulado por ley como una actividad de comercio y por ende sujeta a sanciones administrativas ese acto de comercio debe cumplir con toda la documentación la sola falta de estos permisos no lo convierte en un delito penal sino como fue la emisión debe ser ilegal para recién considerarlo delito y presumir que el combustible esta destinado a la elaboración de drogas.
	10. Raul Oyarce Estrella Abogado Litigante	Interpretación persecución y demás en los casos de TID se tiene que basar en una evaluación de tipicidad para ver como encaja el delito y así poder tener un resultado óptimo en la persecución del mismo al igual que en otros casos similares.

Fuente: Ficha de entrevista Anexo 04.
Elaboración: La investigadora octubre 2017.

Análisis e interpretación.

En el cuadro numero 2 podemos advertir de las respuestas dadas por los especialistas entrevistados respecto al criterio para la adecuación de la conducta referida que la falta de documentación es la muestra evidente de que se emplean rutas distintas a las rutas fiscales fijadas por la SUNAT lo cual muchas veces es una infracción administrativa que puede o no conllevar a un delito penal de Trafico Ilícito de drogas, es así que se puede dar que se tenga todos los permisos respectivos pero que se haga el uso indebido como lo indica el artículo 246 B del Código Penal, es decir el uso final que se le dé al insumo químico, así mismo se habla de “Máximas de la Experiencia” y protección de la salud pública.

Cuadro N° 03

Muestra la consideración respecto a cómo se está imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016 a opinión de los expertos.

A la Pregunta	Repuestas de los expertos	
N° 03 A su consideración, ¿Cómo se esta imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco 2016?	1. Abogado Kennedy Alvarado Baldeon Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID.	Estos delitos tienen incidencia en la provincia de Leoncio Prado – Tingo Maria, lugar que esta considerado como zona de régimen especial, ello debido a la incidencia de laboratorios clandestinos de drogas toxicas, donde las personas venden toneladas por un monto pecunario a transportar combustible hasta los laboratorios clandestinos de elaboración de drogas tóxicos, sin embargo en la ciudad de Huánuco dichos delitos no son comunes, por no decir inexistentes.
	2. Javier Mariano Caceres Alarcon Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID	El criterio que adopta el suscrito para la imputación del presente delito pues se basan en los supuestos antes citados en la pregunta 1 y 2 cabe señalar que otros elementos de prueba " periféricos" en este delito pueden ser la lectura de los teléfonos o celulares incautados a los intervenidos donde se podría encontrar mensajes sobre coordinaciones del desvío de IQ o lectura del GPS de la unidad vehicular donde s podría establecer el recorrido del combustible y trazar un mapeo que homologados con la información y ubicación de los pozos de maceración existentes en la provincia de Huánuco se podría vincularlas con el desvío para la elaboración de drogas sino simplemente estamos frente a un transporte clandestino.
	3. Alvaro Pizarro Luquillas Abogado Litigante	Se esta imputando conforme a lo establecido en el tercer párrafo del artículo 296 del Cp. Por cuanto de los procesos que eh llevado ninguno de los imputados ah contado con su autorización o certificación otorgada por el Ministerio de Produccion (ley n° 29037)
	4. Walter Davila Jorge Juez del Juzgado Colegiado Transitorio de Huánuco.	A considerar que la región Huánuco se encuentra en una zona de alto régimen especial se esta imputando el delito de transporte ilegal de combustible cuando el combustible no esta destinado para la elaboración de droga, pero sin embargo, no cuenta con las autorizaciones o certificaciones respectivas, de tal modo que ello conlleva a que se desarrolle toda una actividad probatoria a efectos de determinar si es que estaba destinada o no para la elaboración de sustancias ilícitas.
	5. Jonathan Andruval Trujillo Robles Asistente Función Fiscal 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa.	La imputación del delito de transporte ilegal de combustible es de forma gradual pues parte de verificar cantidad y autorización únicamente y formado las sospecha se pasa a acreditar e imputar la tenencia interna del delito materia, ello no de forma directa pues se tornaría en algo muy complicado si no a nivel indiciario en su mayoría por elementos coetáneos es de de añadir que dependiendo la etapa y el acto procesal que se pretenda poner a discrecionalidad del poder Judicial el grado de imputación variará.
	6. María Velarde Santamaria Especialista Judicial.	Se estaba imputando la conducta ilícita bajo los alcances del artículo 273 CP con la modalidad culposa, art 278 del CP "el que crea un peligro común para las personas por ejem. Los repartidores de gases en motos cargantes pudiendo generar una explosión (incendio). El que crea un peligro común para los bienes (lindando con la propiedad privada) en exposiciones o en liberación de energía, este delito se da incluso con circunstancias agravantes del art. 275 CP.
	7. Ramiro Surichaqui Campos Abogado Litigante	La imputación forma parte de un principio acusatorio y le corresponde al Fiscal la determinación de imputación y no al juez penal, respecto a esto ultimo considero que la imputación es adecuada.
	8. David Beraun Sanchez Abogado Litigante.	Existe un lineamiento entre la existencia de un delito penal y uno tributario debido a que en el delito de TID se habla de una abstracción por razones de que muchas veces no se requiere que para la consumación la droga por ejemplo haya sido consumida por el agente.
	9. Juan Luis Aguirre Bustamante Fiscal Adjunto 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa	El combustible es considerado un insumo químico fiscalizado el cual esta regulado en el artículo 271 y 272 del código penal respecto a la elaboración concordado con el artículo 296 B CP. Por lo que este delito esta imputado como elaboración y comercio clandestino de productos.
	10. Raul Oyarce Estrella Abogado Litigante	El grado de incidencia de este tipo de delitos se dan en su mayoría en la zonas de la selva lo mas cercano la provincia de Leoncio Prado, zona que a su vez se encuentra regulada por un régimen netamente especial.

Fuente: Ficha de entrevista Anexo 04.

Elaboración: La investigadora octubre 2017.

Análisis e interpretación.

Del cuadro numero 3 los especialistas entrevistados nos indican respecto a la imputación del delito en mención que se da de forma gradual en primera con la verificación de autorizaciones respectivas todo esto parte de un principio acusatorio que conlleva a toda una actividad probatoria. A su vez se nombra de forma reiterativa por parte de los entrevistados a la provincia de LEONCIO PRADO como zona de incidencia por su alto índice de laboratorios clandestinos instalados en su territorio.

Cuadro N° 04

Muestra cual es el criterio adoptado en la decisión final en los casos del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016 a opinión de los expertos.

A la Pregunta	Repuestas de los expertos	
N° 04 A su consideración, ¿Cuál es el criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco 2016?	1. Kennedy Alvarado Baldeon Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID.	Para la decisión final el juez del juzgado unipersonal o colegiado en delitos de transporte IQPF destinados para la elaboración de drogas tiene que evaluar, no únicamente os actos elaborados por personal policial, sino también otros elementos periféricos que nos indiquen que el destino es un pozo de maceración, tal como ya se ha mencionado en respuestas anteriores
	2. Javier Mariano Caceres Alarcon Fiscal Adjunto Fiscalía Provincial especializada en TID .	Durante mi permanencia en el distrito fiscal de HCO marzo 2017 a la fecha el criterio del órgano jurisdiccional es relativo al caso concreto que se encuentra en el proceso, pude observar en sobreseimiento de la causa al establecer con certeza que el transporte de combustible, si bien no se encontraba con la autorización correspondiente, se pudo acreditar con varios testigos, que estos eran los que compraban el combustible, apreciándose la comisión del delito de comercio clandestino y remisión de copias a la SUNAT en el extremo de multas que deberían pagar los responsables ; en otro caso el aquo sentencia 5 años por el tema de desvío de combustible para la elaboración de drogas toxicas.
	3. Alvaro Pizarro Luquillas Abogado Litigante	El criterio adoptado es que al encontrarse el acusado trasladando el combustible hacia la selva se entiende y de la investigación realizada por el Fiscal se ah determinado que el no contar con autorización o certificación este es parte de la elaboración de la droga en cualquiera de sus etapas, lo que se exige en el tercer párrafo del art. 296° del CP.
	4. Walter Davila Jorge Juez del Juzgado Colegiado Transitorio de Huánuco.	El criterio adoptado por los jueces de juzgamiento para su decisión final se encuentra centrada básicamente es que durante la etapa estelar del proceso se ha llegado a demostrar o no si es que el combustible que se esta transportando sin la autorización o certificación respectiva se encontraba destinada o no para la elaboración de sustancia prohibidas en este ultimo caso se considera como tal entonces para ser sancionado como autor del delito de transporte ilegal de combustible.
	5. Jonathan Andruval Trujillo Robles Asistente Función Fiscal 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa.	Para que los juzgados penales adopten una decisión final respecto a cualquier delito depende de diversos factores tales como la suficiencia probatoria respecto a cada uno de los elementos del tipo penal y además evaluar que supere las categorías de tipicidad, antijuricidad y culpabilidad, asimismo, llegar a un nivel de conocimiento del hecho punible, que supere la certeza. La decisión final ya sea de absolver o de condenar en general están basadas a la conducta incriminadora y al material probatorio.
	6. María Velarde Santamaria Especialista Judicial.	Lo que finalmente se sanciona es que, el que comete este tipo de delito esta afectando bienes jurídicos protegidos por el ordenamiento penal, como la vida, salud, patrimonio, seguridad pública, administración pública.
	7. Ramiro Surichaqui Campos Abogado Litigante	Como ya manifesté anteriormente en la mayoría de casos estos concluyen con una sanción preventiva o principio de oportunidad.
	8. David Beraun Sanchez Abogado Litigante.	En ciertos casos existen empresas autorizadas y con sus respectivos permisos para el transporte de combustible pero el criterio en la parte estelar del proceso que es el de juzgamiento es básicamente la intencionalidad del agente y la falta de certificación por parte del transportista.
	9. Juan Luis Aguirre Bustamante Fiscal Adjunto 6ta Fiscalía Provincial Penal Corporativa	Cuando hablamos de transporte ilegal de combustible, nos referimos a un trafico o comercio clandestino de insumos los cuales son comercializados en tantas zonas mayormente de la selva y su distribución tiene una penalidad en cuestión de transporte y a su vez penas reparatorias.
	10. Raul Oyarce Estrella Abogado Litigante	A modo de experiencia se puede verificar que este tipo de delitos respecto a transporte ilegal de combustible por lo general se acogen a los apremios que nos da el proceso penal en este caso Principio de oportunidad.

Fuente: Ficha de entrevista Anexo 04.
Elaboración: La investigadora octubre 2017.

Análisis e interpretación.

Del cuadro numero 4 los entrevistados respondieron respecto al criterio en la decisión final respecto al delito en mención que esta se debe basar en que el delito afecta los bienes jurídicos, como la vida, la salud, patrimonio y otros, asimismo los agentes se acogen según lo indicado al principio de oportunidad o muchas veces terminan en sobreseimientos de la causa en sus respectivas audiencias. A su vez la etapa de juzgamiento o conocida también con la etapa estelar se enfoca por lo general en una suficiencia probatoria y conocimiento del hecho punible que supera la certeza.

B. Resultados obtenidos de la aplicación de las fichas de encuesta a los abogados, jueces y fiscales en materia penal de la zona judicial y fiscal de Huánuco, 2017.

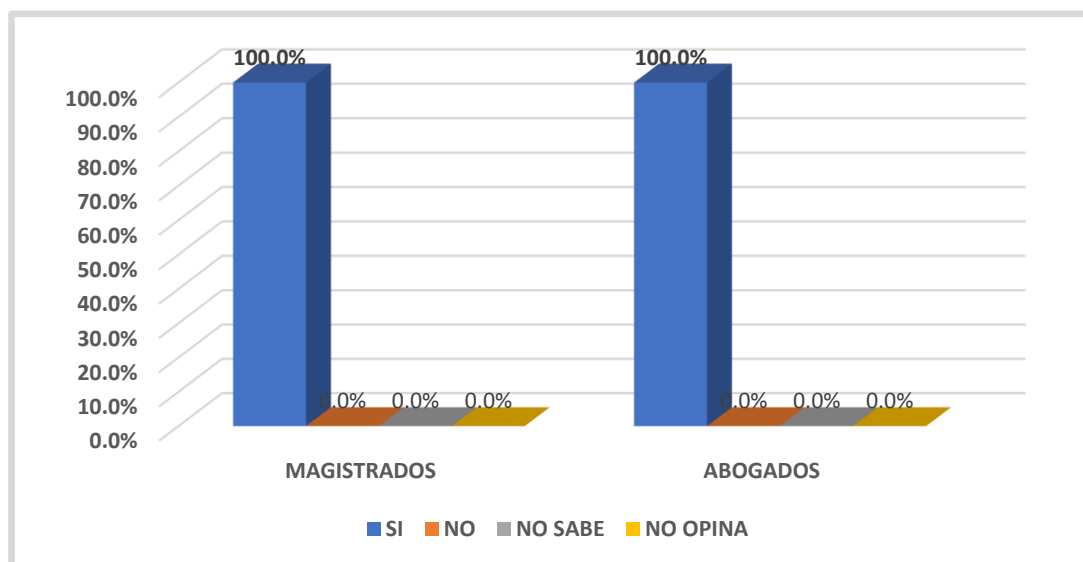
Cuadro N° 05

¿Conoce Ud. que el combustible, como la gasolina y el petróleo son considerados como Insumos Químicos y Productos Fiscalizados, Decreto Supremo N° 024 – 2013 – EF del 21 de febrero del 2013?

Muestra	FRECUENCIA							
	Si		No		No Sabe		No Opina	
	N	%	N	%	N	%	N	%
Magistrados	15	100%	0	0%	0	0%	0	0%
Abogados	20	100%	0	0%	0	0%	0	0%

Fuente: Ficha de encuesta (Anexo 03)
Elaboración: Tesista Enero 2018

Grafico N° 05



Fuente: Cuadro N° 05
Elaboración: Tesista Enero 2018

Análisis e interpretación.

La primera pregunta, de nuestra encuesta aplicada a los magistrados y abogados en su calidad de expertos arroja como resultado que el 100.0% si conocen que el combustible como la gasolina y petróleo con considerados como Insumos Químicos y Productos Fiscalizados, normado en el Decreto Supremo N° 024 – 2013 – EF del 21 de febrero del 2013.

Cuadro N° 06

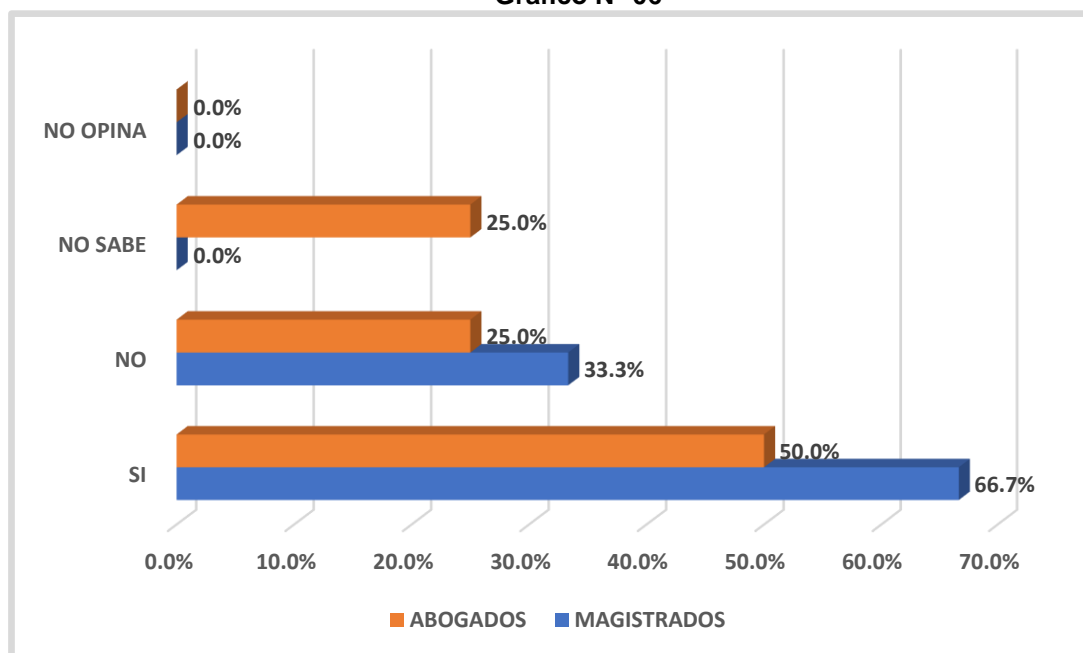
¿Considera Ud. que para subsumir una conducta de transporte de Insumos Químicos y Productos Fiscalizados como delito de TID, además de la presencia de los elementos objetivos, el tipo penal exige que se acredite la finalidad, es decir que el transporte del IQPF esté destinado para la elaboración de drogas?

Respuesta de los magistrados y abogados

MUESTRA	SI		NO		NO SABE		NO OPINA	
	N	%	N	%	N	%	N	%
Magistrados	10	66.7%	0	0.0%	0	0.0%	0	0.0%
Abogados	10	50.0%	5	25.0%	5	25.0%	0	0.0%

Fuente: Ficha de encuesta (Anexo 03)
Elaboración: Tesista Enero 2018

Grafico N° 06



Fuente: Cuadro N° 06
Elaboración: Tesista Enero 2018

Análisis e interpretación

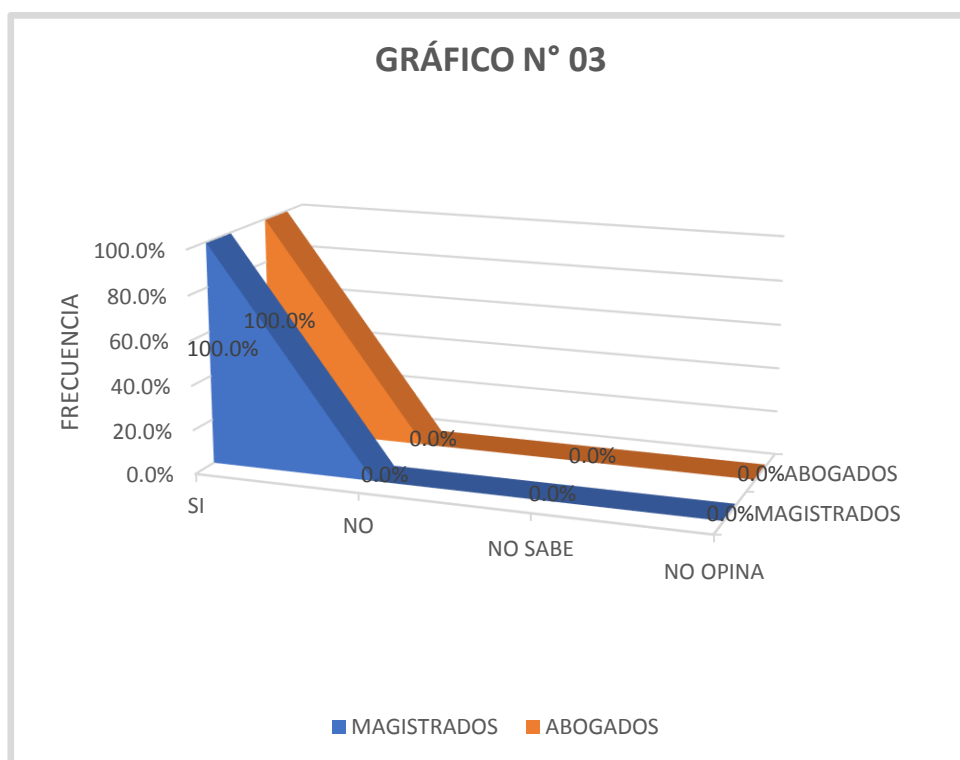
Respecto a la segunda pregunta, con mucho sentido, puesto que el 66.7% de los encuestados conformada por los magistrados y el 50.0% de los abogados han respondido correctamente, pues el artículo 296 B del Código Penal, ha sido tipificado en de tal modo que la finalidad es un elemento subjetivo del tipo que tiene que acreditarse, por ende, no basta transportar los IQPF, sino que tiene que acreditarse que la finalidad del transporte era para la elaboración de drogas.

Cuadro N° 07

¿Considera Ud. que transportar combustible, sin contar con las autorizaciones respectivas o requisitos legales, a efectos de evadir tributos, aprovecharse de las exoneraciones legales, o evadiendo los controles y tributos, constituye delito de comercio clandestino de combustible?

MUESTRA	FRECUENCIA							
	SI		NO		NO SABE		NO OPINA	
	N	%	N	%	N	%	N	%
MAGISTRADOS	15	100.0%	0	0.0%	0	0.0%	0	0.0%
ABOGADOS	20	100.0%	0	0.0%	0	0.0%	0	0.0%

Fuente: Ficha de encuesta (Anexo 03)
Elaboración: Tesista Enero 2018



Fuente: Cuadro N° 07
Elaboración: Tesista Enero 2018

Análisis e interpretación

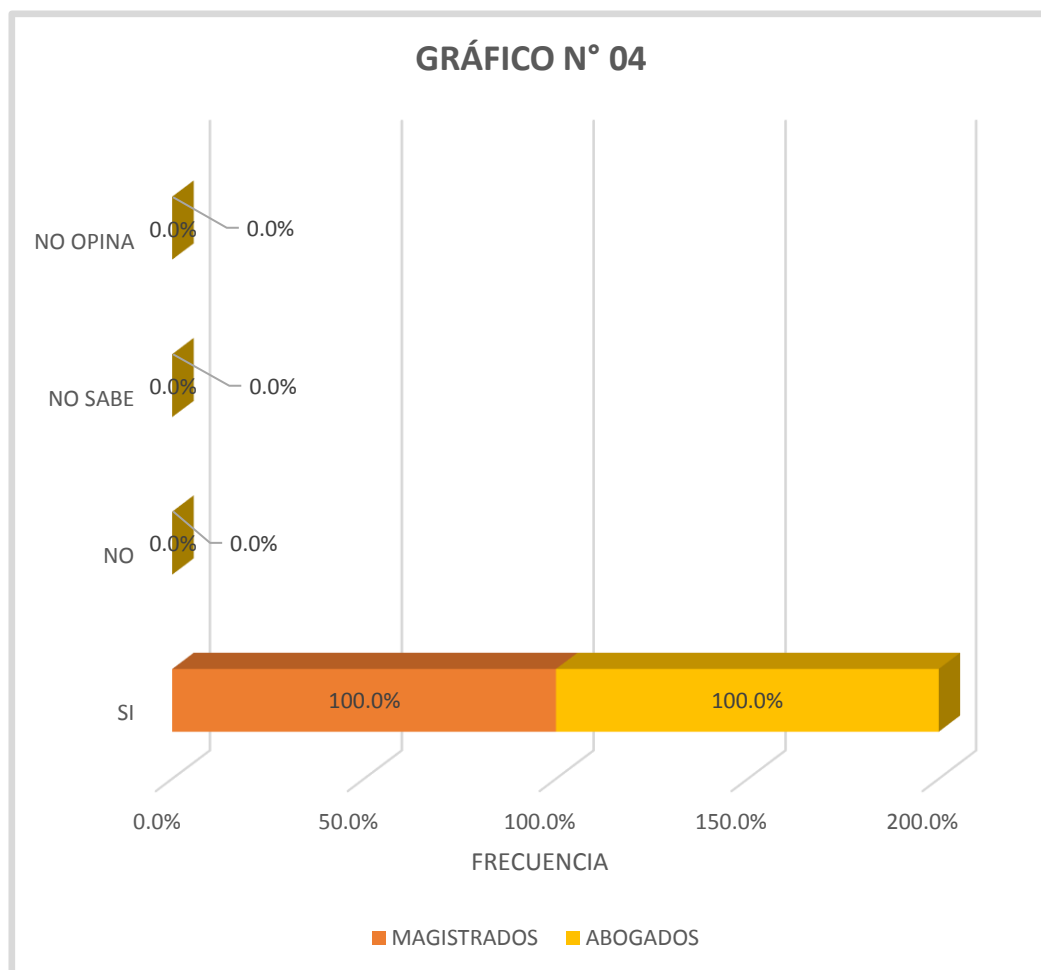
El cuadro N° 08 arroja como resultado lo siguiente la tercera que el 100.0% de los magistrados como de los abogados han referido que el delito de comercio clandestino de combustible, se tipifica cuando el sujeto activo, transporta combustible sin contar con las autorizaciones o requisitos legales, evadiendo tributos o aprovechándose de las exoneraciones tributarias, pues lo que busca es una ganancia ilegal.

Cuadro N° 08

¿Considera Ud. que a diferencia del delito tipificado en el Art. 296 ¿B del CP, en el delito de Comercio Clandestino de Combustible la finalidad del agente es el percibir ganancias ilegales y evadir impuestos con la compra y venta del producto?

MUESTRA	FRECUENCIA							
	SI		NO		NO SABE		NO OPINA	
	N	%	N	%	N	%	N	%
MAGISTRADOS	15	100.0%	0	0.0%	0	0.0%	0	0.0%
ABOGADOS	20	100.0%	0	0.0%	0	0.0%	0	0.0%

Fuente: Ficha de encuesta (Anexo 03)
Elaboración: Tesista Enero 2018



Análisis e interpretación

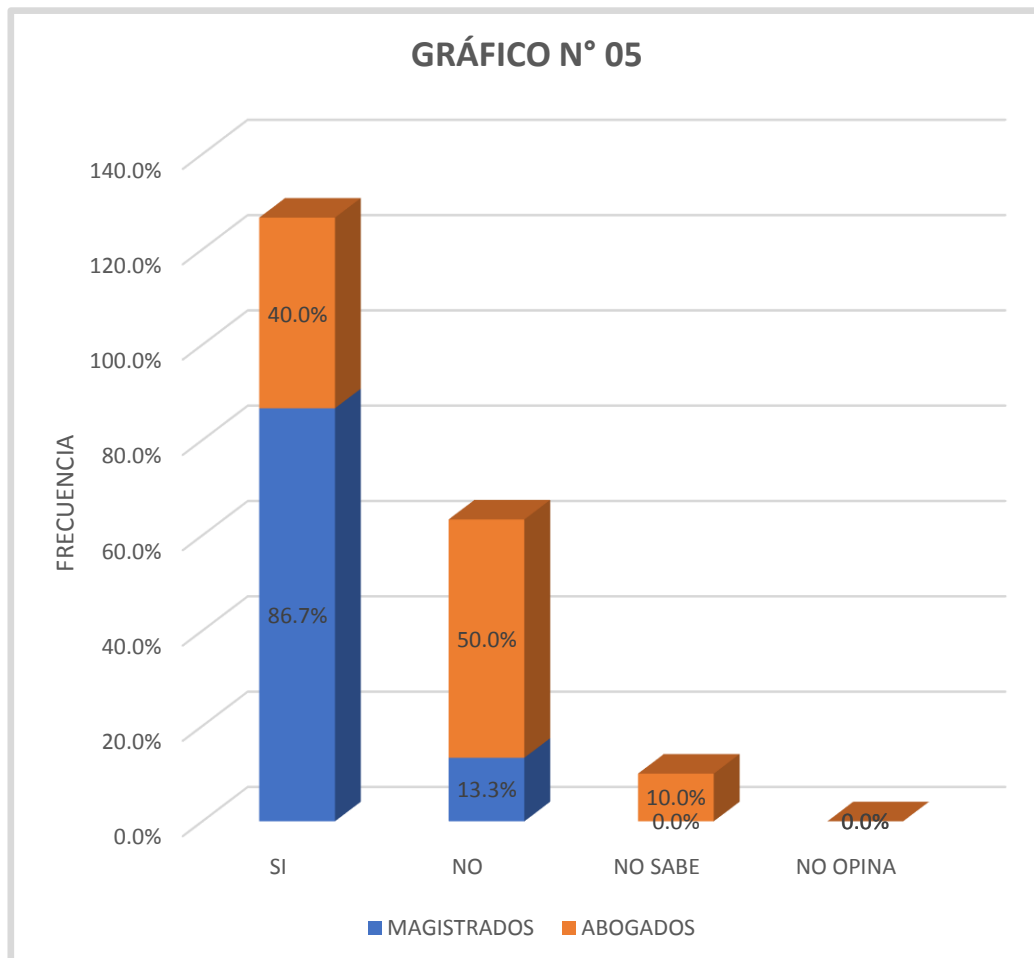
A la quinta pregunta el 100.0% de la muestra conformada por los magistrados y el 100.0% de los abogados han respondido correctamente, que la diferenciación entre el delito de transporte de IQPF tipificado en el Artículo 296 B del Código Penal y el de comercio clandestino de combustible tipificado en el Artículo 272 del Código Penal, es la finalidad, pues en el primero el fin es la elaboración de drogas y en el segundo es el percibir ganancias ilegales, evadiendo impuestos y/o aprovechándose de las exoneraciones tributarias.

Cuadro N° 09

¿Considera Ud. que el criterio utilizado por los Fiscales y Jueces, cuando un sujeto es intervenido cuando trasladaba combustible, sin contar con las autorizaciones o requisitos legales, de tipificar la conducta en el Art. 296 B del CP es la adecuada?

MUESTRA	FRECUENCIA							
	SI		NO		NO SABE		NO OPINA	
	N	%	N	%	N	%	N	%
MAGISTRADOS	13	86.7%	2	13.3%	0	0.0%	0	0.0%
ABOGADOS	8	40.0%	10	50.0%	2	10.0%	0	0.0%

Fuente: Ficha de encuesta (Anexo 03)
Elaboración: Tesista Enero 2018



Análisis e interpretación

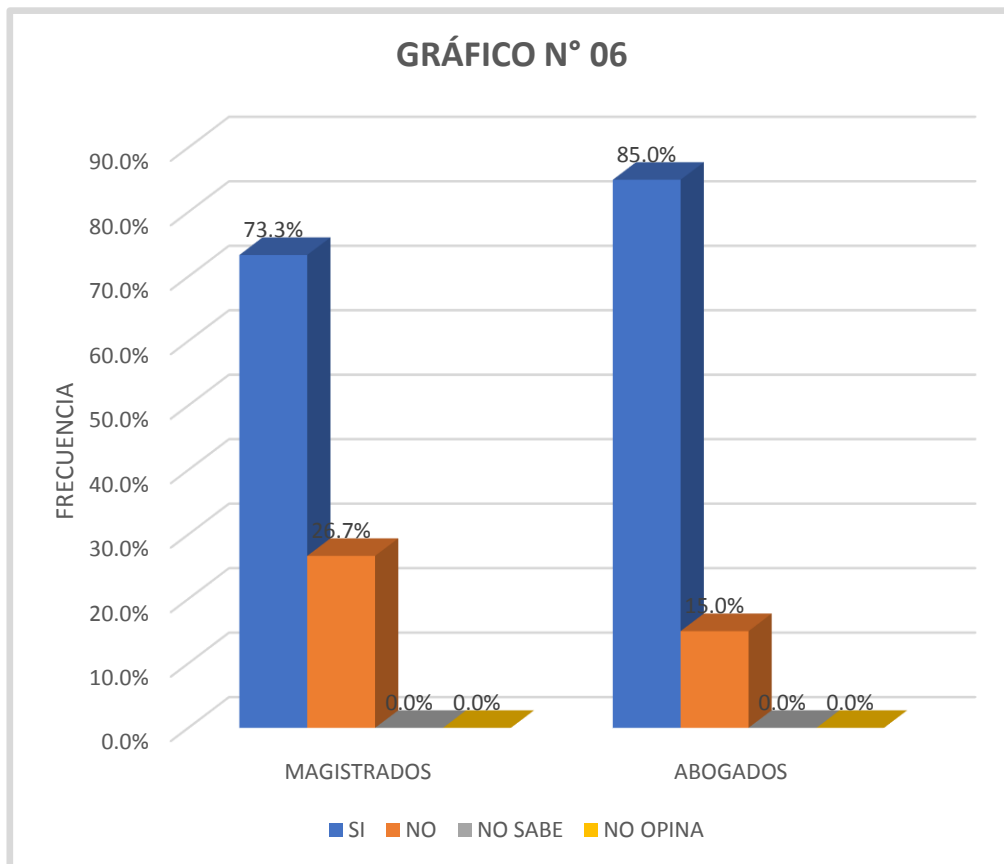
Respecto a la quinta pregunta las respuestas no han sido uniformes, pues para el 86.7% de la muestra conformada por magistrados (jueces y fiscales) y el 40.0% de abogados, han afirmado que si se interviene a una persona trasladando combustible, sin contar con los requisitos o autorizaciones legales, el hecho se tipifica como delito de TID en la modalidad de transporte de IQPF; respuesta que es errada, porque el tipo penal no se agota en el transporte, sino en la finalidad del mismo, en tal sentido, quienes respondieron correctamente fue el 13.3% de fiscales y el 50.0% de abogados, y para un 10.0% de abogados respondieron que no sabe, sobre ello cabe precisar casi en su totalidad los magistrados, tipifican esta conducta, investigan y llevan a juicio el caso oral como TID, aunque en ningún momento hayan acreditado la finalidad de la conducta

Cuadro N° 10

¿Considera Ud. que cuando no se logra acreditar que el sujeto transportaba combustible para elaboración de droga, se debe sobreseer el delito de TID tipificado en el Art. 296 B del CP; y continuar como Comercio Clandestino de Combustible de acuerdo con el Art. 272 del CP?

MUESTRA	FRECUENCIA							
	SI		NO		NO SABE		NO OPINA	
	N	%	N	%	N	%	N	%
MAGISTRADOS	11	73.3%	4	26.7%	0	0.0%	0	0.0%
ABOGADOS	17	85.0%	3	15.0%	0	0.0%	0	0.0%

Fuente: Ficha de encuesta (Anexo 03)
Elaboración: Tesista Enero 2018



Fuente: Cuadro N° 10
Elaboración: Tesista Enero 2018

Análisis de Resultados

Sobre la sexta pregunta, de modo correcto para el 73.3% de los magistrados y el 85.0% de abogados, han considerado que, si no se logra acreditar que el transporte de combustible era destinado a la elaboración de drogas, se debe sobreseer el caso y continuar como un delito de comercio clandestino de combustible; en sentido contrario el 26.7% de los magistrados y el 15.0% de los abogados han respondido en sentido contrario.

Cuadro N° 11

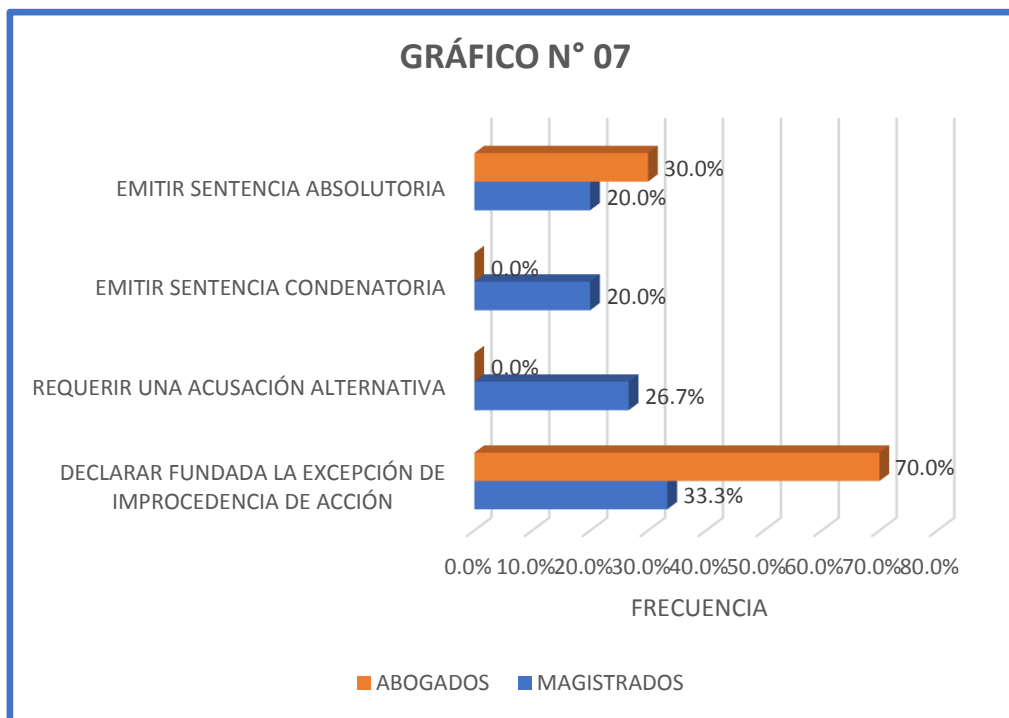
¿Cuándo una conducta que se subsume en el delito del comercio clandestino de combustible de acuerdo con el Art. 272 del CP, fue tipificada como delito de transporte de IQPF Art. 296 ¿B del CP, corresponde a un inadecuado criterio, porque no contiene el elemento finalidad de la conducta, se tiene que?

- a) Declarar fundada una improcedencia de acción
- b) Requerir una acusación alternativa
- c) Emitir sentencia condenatoria
- d) Emitir sentencia absolutoria

FRECUENCIA

MUESTRA	IMPROC. DE ACCION		ACUSACIÓN ALTERNATIVA		SENTENCIA CONDENATORIA		SENTENCIA ABSOLUTORIA	
	N	%	N	%	N	%	N	%
MAGISTRADOS	5	33.0%	4	26.7%	3	20.0%	3	20.0%
ABOGADOS	14	70.0%	0	0.0%	0	0.0%	6	30.0%

Fuente: Ficha de encuesta (Anexo 03)
Elaboración: Tesista Enero 2018



Fuente: Cuadro N° 11

Elaboración: Tesista Enero 2018

Análisis e interpretación

Sobre la séptima pregunta, respecto a la utilización de un inadecuado criterio al tipificar una conducta que se subsume al delito de comercio clandestino de combustible Art. 272 del CP como delito de TID Art. 296 B del CP, por no contener el elemento finalidad, para el 33.3% de magistrados y el 70.0% de abogados, se debe declarar fundada la excepción de improcedencia de acción; por su parte para el 26.7% de magistrados se debe requerir una acusación alternativa; para el 20.0% de magistrados se debe emitir sentencia condenatoria; y para el 20.0% de magistrados y 30.0% de abogados se debe dictar sentencia absolutoria.

CAPÍTULO V

DISCUSIÓN DE RESULTADOS

5.1. Contrastación de Hipótesis General

Al inicio de la presente investigación formulamos la siguiente hipótesis general: **Existe diversidad de criterios para el tratamiento judicial de la conducta de transporte ilegal de combustible, en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, en algunos casos se tipifica como delito de desvío de insumos químicos fiscalizados (Art. 296 B del C.P.) y en otros como comercio clandestino de combustible (Art. 272 del C.P.)**

Esta hipótesis general se ha comprobado a razón que conforme se tiene de las Guía de Observación, en el 2016 el 80.0% de los casos fueron tipificados como delito de transporte de IQPF y el 20.0% como delito de Comercio Clandestino de Combustible; por ende se advierte que la diversidad de criterios para el tratamiento judicial de la conducta de transporte ilegal de combustible, y si bien el 100.0% de la muestra consideró que en el tipo penal del delito de desvío de IQPF, se debe acreditar la finalidad de la conducta, es para la elaboración de drogas, y en el mismo sentido en el delito de comercio clandestino de combustible, corresponde al aprovechamiento ilegal de las exoneraciones legales o la evasión de tributos para percibir ganancias ilegales, conforme lo ha considerado el 100.0% de la muestra.

De la Guía de Observación se observó que una judicializado el caso, en el 80.0% se ha requerido acusación y sólo en el 20.0% de ha requerido acusación alternativa; pero en ningún caso se ha declarado fundada improcedencia de acción y sólo en el 20.0% se ha dictado un sobreseimiento.

Y de los casos pasados a juicio oral, en el 70.0% se dictó sentencia condenatoria y sólo en el 30.0% sentencia absolutoria.

En consecuencia, en atención a la contrastación debemos de aceptar la hipótesis general como cierta y valida.

Contrastación de Resultados con la sub Hipotesis

a) Con la sub hipótesis A.

La luz de los resultados obtenidos, luego de realizada la encuesta a la muestra y de la guía de observación se han obtenido los resultados que han confirmado las hipótesis específicas:

No existe uniformidad de criterios para imputar el delito de transporte ilegal de combustible.

Esta primera hipótesis específica se ha confirmado, pues si bien el 100.0% de la muestra (magistrados y abogados), conoce que los combustibles (gasolina y petróleo) son considerados como IQPF de acuerdo al Decreto Supremo N° 024 – 2013 – EF del 21 de Febrero del 2013, (Tabla N° 01); además el 100.0% de la muestra, también ha confirmado que el delito de comercio clandestino de combustible se configura cuando el sujeto activo transporta combustible sin contar con las autorizaciones o requisitos legales, a efectos de evadir tributos aprovechándose de exoneraciones de ley o evadiendo controles o tributos (Tabla N° 02); por ende la finalidad de este delito es el de percibir ganancias ilegales y evadir impuestos por la compra y venta del combustible, como lo consideró el 100.0% de la muestra.

No obstante a ello; frente a un caso concreto, para el 86.7% de la muestra conformada por magistrados, han considerado que cuando un sujeto es intervenido transportando combustible sin contar con las autorizaciones o requisitos legales, el hecho debe ser tipificado en el Art. 296 B del Código Penal, y para el 13.3% han respondido negativamente, por ende se verifican criterios diferentes; por su parte el 50.0% de los abogados consideró que no es posible tal tipificación, pero el 40.0% respondió afirmativamente, por ende tampoco existe criterio uniforme, (Tabla N° 05).

Por ende, no existe uniformidad de criterios para imputar el delito de transporte ilegal de combustible.

En consecuencia, en atención a la contrastación debemos de aceptar la hipótesis general como cierta y valida.

Con la sub hipótesis B.

Existe diversidad de criterios para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible.

Esta segunda hipótesis específica se ha comprobado con los resultados obtenidos, pues para el 66.7% de los magistrados y el 50.0% de los abogados, se colige que en caso del delito de transporte ilegal de IQPF se debe acreditar que el fin sea para la elaboración de drogas (Tabla N° 02); mientras que para el delito de comercio clandestino de combustible la finalidad es la percibir ganancias ilegales al transportar combustible sin autorización o requisitos legales, evadiendo tributos o aprovechándose de exoneraciones y controles, como lo ha considerado el 100.0% de la muestra (Tabla N° 03 y 04); sin embargo al efectuarse la quinta pregunta, lo que no se condice con la realidad, pues a la séptima pregunta, respecto a un caso concreto, cuando se interviene a una persona transportando de modo ilegal combustible, el hecho tipificado en el Art. 296 B del CP y no en el Art. 272 del CP, por no contener el elemento finalidad, para el 33.3% de magistrados y el 70.0% de abogados, se debe declarar fundada la excepción de improcedencia de acción; por su parte para el 26.7% de magistrados se debe requerir una acusación alternativa; para el 20.0% de magistrados se debe emitir sentencia condenatoria; y para el 20.0% de magistrados y 30.0% de abogados se debe dictar sentencia absolutoria, (Tabla N° 07)

En consecuencia, en atención a la contrastación debemos de aceptar la hipótesis general como cierta y valida.

b) Con la sub hipótesis C.

Existe desigualdad de criterios adoptados en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible.

La tercera hipótesis específica fue comprobada, pues de acuerdo a los resultados obtenidos, si no se logra acreditar que el transporte ilegal de combustible tenía la finalidad de elaborar droga, para el 73.3% de los magistrados y el 85.0% de abogados, se debe sobreseer el caso y

continuar como un delito de comercio clandestino de combustible; pero la respuesta no es uniforme, porque en sentido contrario el 26.7% de los magistrados y el 15.0% de los abogados han respondido en sentido contrario, (Tabla N° 06)

Ello no se colige con la realidad, pues de la guía de observación, se advierte que el 80.0% fueron tipificados como delito de TID en la modalidad de transporte ilegal de IQPF de acuerdo al Art. 296 B del CP, y el 20.0% como delito de comercio clandestino de combustible de acuerdo al Art. 272 del CP, de los cuales al concluir la investigación preparatoria en el 80.0% de los casos se requirió acusación por el primer delito y sólo en el 20.0% se requirió una acusación alternativa conforme al Art. 272 del CP; y solo en el 20.0% se sobreseyó el caso.

En la etapa del juicio oral, una vez pasado a juicio el caso, tipificado como delito de TID, en el 70.0% de los casos se dictó sentencia condenatoria y sólo en el 30% se dictó sentencia condenatoria; en tal sentido se debe precisar para para la mayoría de los magistrados, en cada caso concreto no existe la necesidad de acreditar la finalidad de la conducta del sujeto, es decir que el transporte de IQPF, en este caso combustible esté destinado para la elaboración de drogas, pero para una minoría sí, por ende existe diversidad de criterios para el tratamiento judicial. (Tabla N° 08)

En consecuencia, en atención a la contrastación debemos de aceptar la hipótesis general como cierta y valida.

CONCLUSIONES

PRIMERA CONCLUSIÓN

Se ha logrado identificar que el criterio que tienen los juzgados para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016, no son uniformes, pues si bien la muestra ha delimitado cada tipo delictivo, de acuerdo a la finalidad de la conducta, es decir para el Art. 296 B del CP es la elaboración de drogas y para el 272 del CP es el aprovecharse de la evasión o exoneración de impuestos o tributos, son muchos casos en los cuales, a pesar de no haberse acreditado la finalidad del sujeto activo, y que ésta sea para la elaboración de drogas, se ha tipificado, investigado y juzgado el caso como delito de tráfico ilícito de drogas (transporte ilegal de IQPF) siendo que en muy pocos casos fueron sobreseídos en etapa intermedia y absueltos en sentencia.

SEGUNDA CONCLUSIÓN

Se ha logrado establecer cómo se está imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016, en tal sentido en la mayoría de los casos la conducta fue tipificada como TID (transporte ilegal de IQPF), a pesar de no haberse acreditado de modo suficiente que el destino del combustible sea para la elaboración de drogas.

TERCERA CONCLUSIÓN

Analizando el criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016, se ha podido advertir, que la muestra tiene muy definido cada tipo delictivo, es decir el contenido del Art. 296 B del CP y Art. 272 del CP, en cada caso concreto son muy pocos en los cuales se haya sobreseído o absuelto, más por el contrario existe un mayor índice de sentencias condenatorias.

RECOMENDACIONES

PRIMERA RECOMENDACIÓN

Se recomienda que se unifiquen los criterios de los juzgados para la imputación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016, a efectos de delimitar cada tipo penal, de acuerdo con la finalidad de la conducta, es decir para el Art. 296 B del CP es la elaboración de drogas y para el 272 del CP es el aprovecharse de la evasión o exoneración de impuestos o tributos.

SEGUNDA RECOMENDACION

Se recomienda que se unifiquen los criterios para poder adecuar la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016, pues no basta el comprobar la existencia de los elementos objetivos del tipo, sino también de los subjetivos, el dolo, en ese caso corresponde a la finalidad del sujeto activo, es decir el destino del combustible, es decir para la elaboración de drogas.

TERCERA RECOMENDACION

Se recomienda que se unifiquen criterios para la aplicación de la ley y por ende resolver los casos, lo que se verifica en la decisión final, resolviendo el caso con igualdad de condiciones, es decir si no se logra acreditar que el fin del transporte de combustible era la elaboración de drogas, y si ésta es ilegal, debe sobreseerse o archivarse en caso tipificado como Art. 296 B del CP y en su defecto adecuarlo para que el trámite procesal judicial sea de acuerdo a los alcances del Art. 272 del CP.

V. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- Boix Reig, J., & Benavent, J. (s.f.). Comentarios al Código penal.
- Bramont-Arias Torres, I., & Garcia Cantizano, M. (1998). Manual de derecho penal. Parte especial, 4ta. Edición. Lima: San Marcos.
- Buccini, J., & Cortinas de Navas, C. (2013). Impacto de la producción y uso de sustancias químicas en la salud y el ambiente. México: Ceiba.
- Cervini, R. (s.f.). Principios del derecho penal tributario en el estado constitucional de derecho.
- Dromi, R. (s.f.). Derecho administrativo, parte 2.
- Figueroa Gutarra, E. (2012). La exigencia constitucional del deber de motivar. Lima: adrus.S.R.L.
- Forner, D., & Didac Forner, M. (2015). Precursores químicos. Valencia: freelance.
- Grabivker, M. (s.f.). El reproche penal de los delitos fiscales y previsionales.
- Leon Pastor, R. (2008). Manual de redacciones de resoluciones judiciales. Lima: vla&car.
- Lopez Bustillo, A. (2013). Manual de sustancias químicas usadas en el procesamiento de drogas ilícitas. Lima: ohquis.
- Maestre Delgado, E. (s.f.). Delitos contra la hacienda pública y contra la seguridad social.
- Morillas Cueva, L. (s.f.). Delitos contra la hacienda pública.
- Movilla Alvarez, C. (2010). Responsabilidad del juez: Poder Judicial . Barcelona: Consejo General del Poder Judicial de España.
- Muñoz Conde, F. (2001). Drogas y derecho penal. Sevilla: Eguzkilore.
- Oropeza Ortuño, L., Oropeza Garcia, J., & Oropeza Garcia, F. (2005). Manual internacional de investigación y control químico antinarcoóticos. La paz: ftm.
- Peña Cabrera Freyre, A. (2010). Derecho Penal Parte Especial. Lima: Idemsa.
- Preto Sanchez, L. (2003). Neocostitucionalismo y ponderación judicial. Madrid: Tratta.
- San Martin Castro, C. (2006). Jurisprudencia y precedente penal vinculante. Lima: Palestra.

- Schonbohm, H. (2014). Manual de sentencias penales: aspectos generales de estructura argumentativa y valoración probatoria. Lima: Ara editores.
- Tuesta Castro, V. (2013). Problemática de las drogas en el Perú. Lima: index.
- Valdivia Rodriguez, C. (2014). Limites entre el criterio jurisdiccional y el control disciplinario: propósito de la motivación de las resoluciones . Oficina del control de la magistratura, 37-41.
- Villegas, H. (s.f.). Curso de finanzas. Derecho financiero y tributario.
- Zagrebelski, G. (1995). El derecho ductil. MADRID: trota.

Revistas

- Baldeón Guere, N., & Montenegro Cossio, R. (2008). Infracciones y delitos tributarios. Lima: gaceta jurídica.
- Baldeón Guere, N., & Montenegro Cossio, R. (2008). Infracciones y delitos tributarios. Lima: gaceta jurídica.
- Baldeón Guerre, N., & Montenegro Cossio, R. (2008). Infracciones y delitos tributarios. Lima: gaceta jurídica.

Sitio grafía.

- ALARCON GUERRERO, J. (8 de abril de 2013). <http://diversidadesjose.blogspot.pe/2013/04/insumos-quimicos-usados-en-la.html>. Obtenido de <http://diversidadesjose.blogspot.pe/2013/04/insumos-quimicos-usados-en-la.html>:[http://diversidadesjose.blogspot.pe/2013/04/insumos-quimicos-usados - en-la.html](http://diversidadesjose.blogspot.pe/2013/04/insumos-quimicos-usados-en-la.html)
- DIARIO CORREO. <http://diariocorreio.pe/opinion/trafico-ilicito-de-insumos-quimicos-incorporado-al-codigo-penal-347584/>. (3 de agosto de 2007). <http://diariocorreio.pe/opinion/trafico-ilicito-de-insumos-quimicos-incorporado-al-codigo-penal-347584/>. Obtenido de <http://diariocorreio.pe/opinion/trafico-ilicito-de-insumos-quimicos-incorporado-al-codigo-penal-347584/>: <http://diariocorreio.pe/opinion/trafico-ilicito-de-insumos-quimicos-incorporado-al-codigo-penal-347584/>

- GARCIA TORRES, M. (20 de junio de 2011). <http://elblogdemaxgarciaatorres.blogspot.pe/2011/06/narcotrafico-trafico-ilicito-de-insumos.html>. Obtenido de <http://elblogdemaxgarciaatorres.blogspot.pe/2011/06/narcotrafico-trafico-ilicito-de-insumos.html>: <http://elblogdemaxgarciaatorres.blogspot.pe/2011/06/narcotrafico-trafico-ilicito-de-insumos.html>

ANEXO

FICHA DE ENTREVISTA

(Anexo 02)

Agradeceré contestar todas y cada una de las preguntas, su aporte será muy valiosa a efectos de terminar mi trabajo de investigación de tesis para optar mi título de abogado.

Título de la tesis: “EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRAFICO ILICITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUANUCO, 2016.

Entrevistado:

Entrevistador: Br.Katya Nohely Miraval Aguirre.

Lugar y fecha: _____, ____ / _____
/2017.

Preguntas:

1. En su experiencia como magistrado/Abogado ¿Cuál es el criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?

.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....

2. A su experiencia ¿Cuál es el criterio para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?

.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....
.....

3. A su consideración ¿Cómo se está imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

4. A su consideración ¿Cuál es el criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

5. Comentario u aporte al tema.

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

.....

Gracias.
KNMA/UDH/Hco-2017

**SOLICITO DE COLABORACIÓN A FIN DE
QUE ABSUELVA UNA FICHA DE
ENTREVISTA CON FINES DE
INVESTIGACIÓN ACADÉMICA.**

SEÑOR:

.....
.....

KATYA NOHELY MIRAVAL AGUIRRE,
identificada con DNI N° 47947175, con
domicilio real en Jr. Prolongación Bolívar N°
198-Huánuco, con correo electrónico
katyamiraval@gmail.com; celular 962073760,
a usted muy cordialmente digo:

La suscrita, viene realizando un trabajo de
investigación jurídico-social intitulado: ***“EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL
TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRAFICO ILICITO DE DROGAS EN SU
MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS
JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUANUCO, 2016”***, para lo
cual, me apersonó ante su digna persona en su calidad de experto en la materia
de mi investigación, a fin de solicitarle su colaboración respondiendo las
preguntas contenidas en la ficha de entrevista, la misma que adjunto al presente;
y así coadyuvar con la formulación de mi tesis de investigación para optar el
título de abogada, su valiosa colaboración será para fines académicos.

Sin otro particular, me despido de Ud., no sin
antes expresarle mi agradecimiento y las muestras de mi especial consideración.

Huánuco, de noviembre del
2017.

Br. KATYA NOHELY MIRAVAL AGUIRRE
Bachiller en Derecho por la UDH

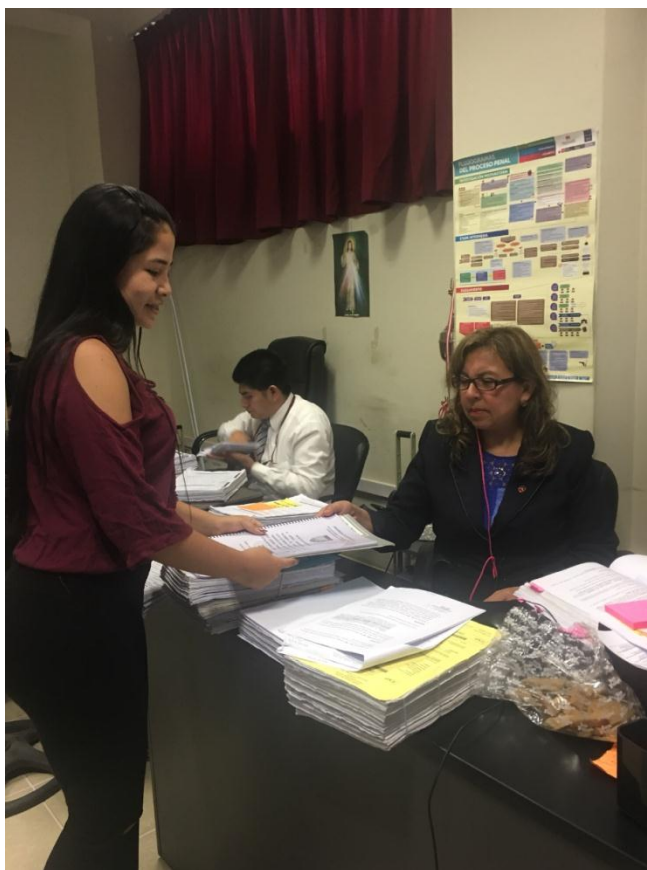
FICHA DE ENCUESTA TIPO CUESTIONARIO

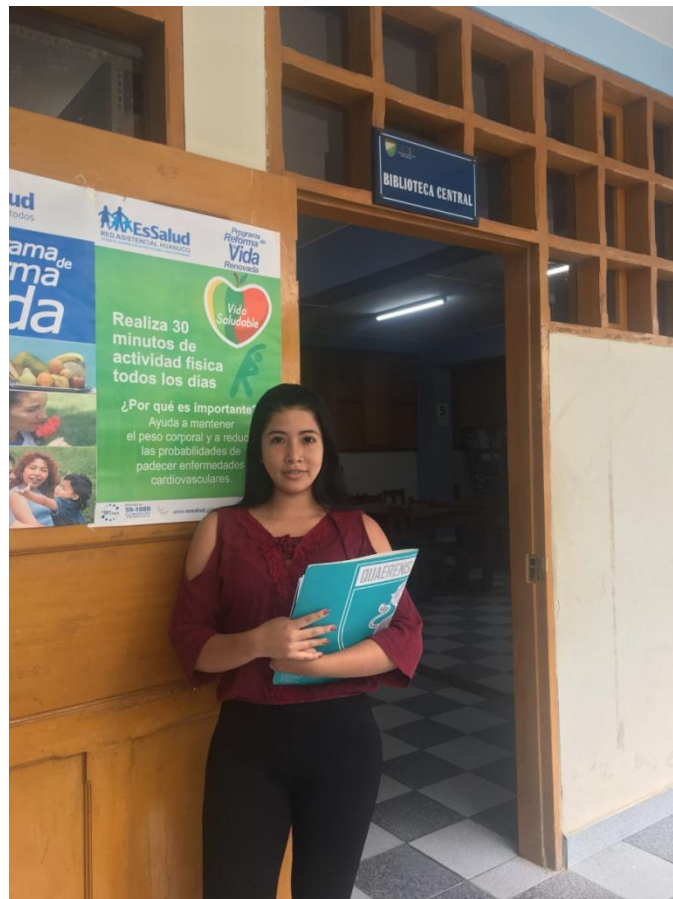
(Anexo 03)

El presente cuestionario es para fines académicos, en el desarrollo de la investigación titulada: EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRÁFICO ILÍCITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUÁNUCO, 2016. TESIS: KATYA NOHELY MIRAVAL AGUIRRE. Se mantendrá el anonimato, sírvase poner un aspa en la alternativa que considere correcta

1. ¿Conoce Ud. que el combustible, como la gasolina y el petróleo son considerados como Insumos Químicos y Productos Fiscalizados, Decreto Supremo N° 024 – 2013 – EF del 21 de febrero del 2013?
a) Si b) No C) No sabe d) No opina
2. ¿Considera Ud. que para subsumir una conducta de transporte de Insumos Químicos y Productos Fiscalizados como delito de TID, además de la presencia de los elementos objetivos, el tipo penal exige que se acredite la finalidad, es decir que el transporte del IQPF esté destinado para la elaboración de drogas?
a) Si b) No C) No sabe d) No opina
3. ¿Considera Ud. que transportar combustible, sin contar con las autorizaciones respectivas o requisitos legales, a efectos de evadir tributos, aprovecharse de las exoneraciones legales, o evadiendo los controles y tributos, constituye delito de comercio clandestino de combustible?
a) Si b) No C) No sabe d) No opina
4. ¿Considera Ud. que a diferencia del delito tipificado en el Art. 296 ¿B del CP, en el delito de Comercio Clandestino de Combustible la finalidad del agente es el percibir ganancias ilegales y evadir impuestos con la compra y venta del producto?
a) Si b) No C) No sabe d) No opina
5. ¿Considera Ud. que el criterio utilizado por los Fiscales y Jueces, cuando un sujeto es intervenido cuando trasladaba combustible, sin contar con las autorizaciones o requisitos legales, de tipificar la conducta en el Art. 296 B del CP es la adecuada?
a) Si b) No C) No sabe d) No opina
6. ¿Considera Ud. que cuando no se logra acreditar que el sujeto transportaba combustible para elaboración de droga, se debe sobreseer el delito de TID tipificado en el Art. 296 B del CP; y continuar como Comercio Clandestino de Combustible de acuerdo con el Art. 272 del CP?
a) Si b) No C) No sabe d) No opina
7. ¿Cuándo una conducta que se subsume en el delito del comercio clandestino de combustible de acuerdo con el Art. 272 del CP, fue tipificada como delito de transporte de IQPF Art. 296 ¿B del CP, corresponde a un inadecuado criterio, porque no contiene el elemento finalidad de la conducta, se tiene que?
a) Declarar fundada una improcedencia de acción
b) Requerir una acusación alternativa
c) Emitir sentencia condenatoria
d) Emitir sentencia absolutoria

Muestra fotográficas (Anexo 04)





MATRIZ DE CONSISTENCIA (anexo 01)

TÍTULO DE INVESTIGACIÓN: “EL CRITERIO JURISDICCIONAL EN EL TRATAMIENTO DEL DELITO DE TRAFICO ILICITO DE DROGAS EN SU MODALIDAD DE TRANSPORTE ILEGAL DE COMBUSTIBLE EN LOS JUZGADOS PENALES DE LA ZONA JUDICIAL DE HUANUCO, 2016”

INVESTIGADORA: KATYA NOHELY MIRAVAL AGUIRRE

Asesor: Mg. Alfredo Martel Santiago.

FORMULACION DEL PROBLEMA	OBJETIVO	HIPOTESIS	VARIABLE	OPERACIONALIZACION DE VARIABLE	METODOLOGIA DE LA INVESTIGACION	TÉCNICAS E INSTRUMENTOS
F.G. ¿Cuál es el criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?	OG. Determinar el criterio jurisdiccional en el tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.	H.G. Existe diversidad de criterios para el tratamiento judicial de la conducta de transporte ilegal de combustible, en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, en algunos casos se tipifica como delito de desvío de insumos químicos fiscalizados (Art. 296 B del C.P.) y en otros como comercio clandestino de combustible (Art. 272 del CP.)	Vx. El criterio jurisdiccional Vy. Tratamiento del delito de tráfico ilícito de drogas en su modalidad de transporte ilegal de combustible	Dimensiones: Adecuación de conducta Decisión judicial Supuesto de hecho Tipificación de conductas Indicadores: Disposición fiscal Requerimiento acusatorio Acusación alternativa Improcedencia de acción Sobreseimiento Sentencia absolutoria Sentencia condenatoria Dimensiones: Sujeto activo Sujeto pasivo Modalidades típicas Formas de ejecución Indicadores: Perfil del agente Vinculación con objeto del delito Condición del sujeto Bien jurídico tutelado Modalidad típica Tipo de actuación Parámetros normativos Actuación del estado Tipo de insumo Insumos o productos utilizados Finalidad del destinatario Intencionalidad del agente Modalidad de transporte Niveles de Transporte.	Tipo de investigación: Básica Enfoque: La presente investigación es de enfoque cuantitativo- cualitativo, básicamente porque persigue la descripción lo más exacta de lo que ocurre en la realidad jurídico social, porque se utilizara técnicas estadísticas simples, extrayendo datos cuantitativos de la entrevista y de la documentación y por lo mismo esto nos permitirá establecer leyes generales a partir de la interpretación que se realice de los datos obtenidos. Nivel: Descriptivo-explicativo Diseño: no experimental Población: Magistrados entre jueces y fiscales en materia Penal, entre fiscales y jueces de la zona Judicial de Huánuco, 15. Abogado penalistas expertos en materia de tráfico ilícito de drogas, 20. Caso Judicial sobre Transporte Clandestino de Combustible, tipificado como Transporte de Insumos Químicos Fiscalizados, 10. Total: 45 unidades de estudio. Muestra: Magistrados entre jueces y fiscales en materia Penal, entre fiscales y jueces de la zona Judicial de Huánuco, 15. Abogado penalistas expertos en materia de tráfico ilícito de drogas, 20. Caso Judicial sobre Transporte Clandestino de Combustible, tipificado como Transporte de Insumos Químicos Fiscalizados, 10. Total: 45 unidades de estudio.	Técnicas e Instrumentos: a) El fichaje: fichas textuales y resumen b) La documentación: ficha de análisis a carpetas fiscales y expedientes judiciales c) entrevista: ficha de entrevista
PE1. ¿Cuál es el criterio para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?	OE1. Identificar el criterio que tienen los juzgados para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.	HE1. No existe uniformidad para imputar el delito de transporte ilegal de combustible.				
PE2. ¿Cómo se está imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?	PE2. Establecer cómo se está imputando el delito de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.	HE2. Existen diversidad de criterios para la adecuación de la conducta de transporte ilegal de combustible.				
PE3. ¿Cuál es el criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016?	PE3. Analizar cuál es el criterio adoptado en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible en los juzgados penales de la zona judicial de Huánuco, 2016.	HE3. Existe desigualdad de criterios adoptados en la decisión final en los casos de transporte ilegal de combustible.				